IESVS, MARIA, IOSEPH.

IN PROCESSV IVSTITIAE, ET IVRATORVM CONCILII, CIVITATIS, ET COMMVNITATIS CALATAIVBII.

SVPER GRAVAMINIBVS.

POR LOS FIRMANTES.

APREHENDIò la Real Audiencia el Arcedianato de la Ciudad, y Comunidad de Calatayud a pedimiento de ambas Vniversidades por el drecho de prohibir la quasi possession, y exercicio de la jurisdiccion Eclesiastica Ordinaria a los señores Obispos, y Santa Iglesia de Taraçona en Sedevante, sino exer-

exerciendola dentro de ſu territorio, por ſi, ò ſus Vicarios Generales con ſuficientes poderes. Executada, reportada, y confirmada dos vezes la aprehenſion; pareciò el ſeñor Obiſpo, y adhærendo los Procuradores Fiſcales, ſuplicando ſe mãdaſſen quitar los ſeñales Reales en virtud de letras executoriales de tres ſentencias en la propiedad de la Sagrada Rota ſobre el libre exercicio de la juriſdiccion. Contra eſta peticion ſe reſcriviò por eſta parte, y ſuplicò ſe mandaſſe informar de lo alegado; El ſeñor Obiſpo replicò, que no procedia lo ſuplicado, y quedò en deliberacion. Deſpues ſe opuſo Procurador legitimo del Prior, Canonigos, y Capitulo de la Santa Igleſia Colegial Regular del Santo Sepulcro Geroſolimitano de Calatayud, y Procurador tambien de otros muchos Lugares de dicho Arcedianato ſuplicando copia, o traſlado de lo alegado por dicho ſeñor Obiſpo, y ſu Santa Igleſia, que replicaron no devian ſer oydos, attento ſtatu proceſſus: Aviendo ido a deliberacion, ſe pronunciò, que no avia lugar la informacion ſuplicada por los Aprehendientes, ni devian ſer oydos los nuevamente opueſtos, antes bien ſe mandò quitar los ſeñales Reales de los bienes aprehenſos, como por parte de el Regio Fiſco, y de el ſeñor Obiſpo, y ſu Igleſia ſe ſuplicava, interpuſo eleccion de firma eſta parte a la preſente Corte, y por compulſa aviendo traydo el proceſſo, ſe repreſentò, y diò cedula de Greuges, que ſuplica ſe admita, reformando, revocando, ò anulando la dicha ſentencia, &c. Y para fundar que procede, referirè el eſtado de la cauſa, deſde ſu principio, narrando

los

los motivos desta pronunciacion, para manifestar mas los agravios de los firmantes.

En la hera 1549. el Obispo Don Iuan Gonzalez, convocò a Sinodo para la Ciudad de Taraçona a todos los subditos de su Diocesi; y aviendo concurrido los Eclesiasticos del Arcedianato de Calatayud, protestaron de nulidad en la convocatoria de dicha Sinodo, y de sus Constituciones con el motivo de que no aviendose celebrado dentro de dicho Arcedianato, no podian ligar sus Constituciones a los vezinos, y habitadores dèl, por la exenciõ, y prerrogativa de averse de exercitar alli, y no fuera la jurisdiccion contenciosa, interpusieron apelacion al Metropolitano, que concediò letras citatorias, compulsorias, e inhibitorias. Ofendido el Obispo gravemente apelò a la Sede Apostolica de la concession de dichas letras, alegando que las avia concedido el Metropolitano con ligereza por querer para si la jurisdiccion, y que no esperava conseguir justicia de su Tribunal, introduxo el pleyto en la Rota, con este pretexto en los años 1550. cuyo conocimiento cometiò la Santidad de Iulio Tercero a Monseñor Aquiles de Grasis sobre la nulidad de dichas letras, y del libre exercicio de la jurisdiccion: *Cuius quidem comissionis, sive suplicationis vigore, ac prætextu citatione legitima cum inhibitione inserta extra Rom. Cu. & ad partes contra, & adversus Decanum, Canonicos, & Clericos Beatæ MARIÆ de Mediavilla, ac Ecclesiæ Beatæ MARIÆ de la Peña, Priorem, Canonicos, ac Clericos S. Sepulchri, Ordinis Hierosolymitan. Præceptorem de Tobet, & Sanctæ Crucis universosque alios Rectores; Vicarios,*

Cle-

Clericos, ac Beneficiatos oppidi Calataiub. illiusque Aldearum, sive Terrarum, & locorum Archidiaconatus, omnesque alios, & singulos sua communiter, & divisim interesse putan. ex adverso principales pro par. R.P.D. Joannis Gonzalez, Episcopi Tirasonen. principalis decreta, ac in dictis partibus executa subsequenter. Cōcediò despues segunda comission al mismo Auditor para el juizio de manutencion sobre el libre exercicio de la jurisdiccion; y en fuerça de estas dos se introduxo lite: *Inter dictum Reveren. in Christo Patrem, & D. D. Ioannem Gonzalez Dei gratia Episcopum Tirasonen. principalem actorem ex vna, & Venerabiles magnificos viros D. D. Priorem Capitulum, Rectores, Clericos, ac Beneficiatos, tam dicti Oppidi Calataiub. quam Parochialium, & aliarum Ecclesiarum, Cōmunitatumque, & hominum Calataiub. illiusque Aldearum Terrarum, locorum, & Archidiaconatus huiusmodi dicta Tirasonen. Diœces. litis consortes de & super omnimoda ac libera Episcopali iurisdictione rebusque alijs in actis causa, & causarum huiusmodi latius deductis, & illorum occasione partibus ex altera indecisis penden.*

Despues de varios actos, diligencias judiciales, produccion, y recepcion de testigos a instancia de el Maestro Alfonso de Artieda, Procurador del señor Obispo fue citado el Maestro Amador Ros de Gongora, como Procurador de los nombrados en dicha citacion: *Ad dicendum, & excipiendum quidquid verbo, vel in scriptis contra supradictas nobis factas, & præsentatas commissiones dicere, seu excipere volebat: necnon ad videndum, & audiendum su-*

pra-

prædictum D. Tirasonen. Episcopum in possessione Diœcesanæ iurisdictionis in qua existit manuteneri, ac defendi mandatum, sive litteras desuper necessarias, & opportunas iuxta, ac secundum dictarum commissionum vim, formam, continentiam, & tenorem in forma consueta decerni, ac concedi, vel dicendum causam, si quam habeat rationabilem.

Por no aver comparecido en su contumacia, se concediò al señor Obispo manutencion en 15. de Iunio de 1561. Aviendo salido antes la decision en 20. de Mayo por sola la assisttencia de el drecho. Relaxòse el mandato, pero no se executò, antes bien quedò la causa desierta, hasta los años 1605. que la Santa Iglesia de Taraçona ganò nueva comision, dirigida a Monseñor Sacrato alegando, q̃ por no aver narrado el pleito de la jurisdiccion era surrepticio el Breve que Clemente Octavo concediò al Arcedianato de Calatayud, para que el señor Nuncio de España declarasse, si al Vicario General que reside en aquel partido privative toca conocer de las causas delegadas, y dispensaciones matrimoniales: *Commissas Vicario Tirason. à Sede Apostolica, spectãtes ad personas districtus Vicarij Calataiubij*, con que fue subrogado Mõseñor Sacrato en la causa, *cum protestate prædictos adversarios omnesque alios, &c. citandi, illisq; ac Nuncio sanctitatis vestræ in Regnis Hispaniarum residenti, sub censuris Ecclesiasticis inhibendi, &c.*

Vigore cuius commissionis manu propria recol. me. Pauli Papæ V. signatæ dictus bo. me. Franciscus Sacratus ad quãplures actus iudiciales citra causæ tamen cognitionẽ ritè, & rectè processit. Et deinde interiecto satis notabilis tẽporis intervallo insurrexit quidam

dam Dominicus Gordo dictæ Collegiatæ Ecclesiæ oppidi Calataiubij Tirasonen. Diœces. Decanus contra quem, & Canonicos eiusdem Ecclesiæ, & adhærentes. El señor Obispo, y su Iglesia obtuvieron copia de la comissiõ referida: Pero sin vsar della, antes biẽ por aver obtenido el dicho Don Iuan Domingo Gordo comission de su Santidad dirigida al R. P. Don Iuan Bautista Pãphilio, para q̃ conociesse del valor del indulto de Iulio II. y Leon X. que concedieron a Pedro Villalon Dean, que fue, de dicha Iglesia: *Eiusque successoribus Decanatum prædictæ Ecclesiæ pro tempore obtinẽtibus, vt in dicto Decanatu, illiusq; districtu Mitra, Annulo, & Baculo Pastoralibus, & alijs Põtificalibus insigniis vti, ac benedictionem solemnem post Missarum, Vesperorum, Matutinorum, & aliorum divinorum officiorum solemnia populo inbibi, tunc inter essenti dummodo ordinarius loci, vel aliquis Apostolicæ Sedis legatus ibidem præsens non sit, seu si præsens fuerit ad id expressus accedat assensus, elargiri liberè, & licitè possent, & valerent, concesserint, & indulserint.* Pretendiendo, que por la Dignidad de Dean *de iure, vsu & consuetudine*: Estava inmediatamente sugeto a la Sede Apostolica, *& à iurisdictione Ordinarij in visitatione generali exemptus, ac à nemine tam super executione dictarum litterarum Apostolicarum, quam etiam supra, dicta exceptione molestari deberet.* El señor Obispo, y la Iglesia de Taraçona suplicaron tercera vez a su Santidad, que por quanto el Dean Gordo avia callado el pleyto, que pendia in Rota, & coram Franc. Sacrato *inter devotam sanctitatis vestræ creaturam Episcopum & devotos sanctitatis vestræ Oratores, Decanum, & Capitulum Ecclesiæ Tirasonen. ex vna, & Clerum, &*

per-

personas dictæ Ecclesiæ Collegiatæ dicti oppidi Calataiubij de & super ordinaria iurisdictione creaturæ, & oratorum in dictis Ecclesia, loco, & personis Calataiubij rebusque alijs, su Santidad se dignasse, *causam, & causas de quibus in vltima præinserta, & coram Auditore Cameræ quomodolibet introductas ad se avocare* : y remitirlas al mismo Monseñor Sacrato *Archiepisc. Damasceno Rotæ Locumtenenti*, y lo proveyò assi : *De mandato Domini nostri Papæ audiat idem Archiepiscopus citet, inhibeat etiam sub censuris, procedat etiam summariè provt petitur, & iustitiam faciat.*

Presentada dicha comission : *Franciscus Sacratus dubium particulare an prædicti mandati executioni, vel reiteratæ concessioni locus esset in Sacro Rotæ Auditorio acri supposuit certamini.* Resolviò, y decretò la Rota por la decision de 28. de Iunio de 1619. segunda manutencion a favor del señor Obispo, diziendo: Que la primera que concediò M. Achiles, no podia tener execucion: *Quia iam sunt elapsi sexaginti anni, quod illud mandatum relaxatum fuit, & non docetur Episcopos pro tempore dicto mandato fuisse vsos faciendo aliquem actum illius vigore: Vnde intrat conclusio, quod contra executionem præscribatur spatio triginta annorum, nedum sexaginta annorum. Achilis de cis. 5. de præscript. Rota in Compostelana Cardinalatus* 17. *Novembris* 1589. *coram Bubalo.*

Creado en Cardenal Monseñor Sacrato, fue subrogado en su lugar *Franciscus Vbaldus, coram quo parum, vel nihil acto dicto Sacrato præfatus Illustrissimus Dominus Roxas mediatè successit, & quia minus coram eo aliqua huius causæ discussio contigit*

git ipso ad Archiepiscopatum Tarraconens. evecto. El señor Obispo, y su Iglesia obtuvieron nueva comission para Monseñor Leon Venospio, se le presentò, y decretò citacion, *contradictum Decanum, Collegiatæ Ecclesiæ Calataiubij exadverso principalem, omnesque alios sua communiter, vel divisim interesse putantes extra Romanam Curiam, & ad partes decreta & concessa, illaque in ijsdem partibus executa, & in actis causæ huiusmodi reproducta.*

La Iglesia de Calatayud suplicò remissoria, para probar algunos articulos: Pero el señor Obispo, y su Iglesia opusieron ser irrelevantes, y se disputò por dubio, *quo mature discusso*, resolviò la Rota affirmative, y concediendo la remissoria por seis meses; *quo termino elapso*, señalò dos mas, y por no averse executado, el señor Obispo, y su Iglesia obtuvieron manutencion por la decision de 18. de Iunio de 1660. y se citò despues a Don Luis Gomez Borges, como a Procurador de la Iglesia de Calatayud, & litisconsortum, para veer la expedicion del mandato, y acusada su contumacia, se relaxò.

Ab isto autem manutentionis decreto pro parte dictorum RR. Dominorum Decani, Canonicorum, & Capituli Ecclesiæ Collegiatæ B. Mariæ oppidi Civitatis nuncupati Calataiubij, & litis consortum ex adverso principalium ad Sanctissimum, Sanctamque Sedem Apostolicã provocato, & appellato idem Sanctissimus causam appellationis huiusmodi in Rotam cõmittens quamdam aliam commissionem, sive supplicationem papyri cedulam R.P. D. Flaminio Taya Coauditori nostro per unum ex suis cursoribus præsentari mãdavit, y en virtud desta comissiõ su Santidad le encomẽdò *causam,*

sã, & causas appellationis, & appellationũ ex trib⁹, &c. Notoriæq; iniuſtitiæ, ac iniquitatis, vna cum omnibus, & ſingulis ſuis incidentibus, dependentibus, emergentibus, annexis, connexis, totoq; negotio principali, ac quã, & quas alicui S. Rotæ Auditoribus attento, quod agitur de perpetuo præiudicio audiẽdas, cognoſcendas, &c. con facultad de citar, inhibir a los apelantes, *& eorum quemlibet omneſque alios, &c. ſine præiudicio mandati de manutenendo.* Y aviendo precedido algunos actos, y terminos judiciales, *inter partes præfatas, ſeu verius earum legitimos Procuratores*, deſeando el ſeñor Obiſpo, y ſu Igleſia, *nedum in poſſeſſorio verũ etiam in petitorio causã definire.* Propuſo por dubio en plena Rota: *An conſtaret de bono iure Reverendiſsimi D. Epiſcopi ſuper exercitio omnimodæ iuriſdictionis*: y diſcurrido ſe reſolviò affirmativè, ſegun parece por la deciſsiõ de 11. de Março de 1661. y la ſentencia ſubſeguida, declarando, que pertenece al ſeñor Obiſpo liberè, ac pleno iure, la omnimoda juriſdiccion, por ſi, y ſus Vicarios, etiam foraneos *in prædictos Decanum, Capitulum, & Canonicos, necnon etiam Cives incolas, & habitatores Civitatis Calataiubij, eiuſque Communitatis, & Archidiaconatus, vbique, & in quacumque parte ſuæ Diœceſis ad arbitrium, & liberam voluntatem dicti D. Tiraſonen. Epiſcopi*, imponiendo a eſtas partes ſilencio perpetuo, y condenandolas en coſtas.

A qua pariter pro parte RR. DD. Decani, Canonicorum, & Capituli Eccleſiæ Collegiatæ Calataiubij ad Sanctiſsim. ſanctamque Sedem Apoſtolicam iterum provocato, & appellato. Su Santidad encomendò la cauſa deſta apelaciõ a Monſeñor Antonio Albergato, que

propuso por dubio en plena Rota : *An sententia R. P. D. Taya esset confirmanda, vel infirmanda*, y conferido resolviò la confirmacion, saliò la decission en 3. de Iunio de 1661. y la sentencia confirmatoria.

Desta apelaron, y suplicaron los mismos, pero no aviendo solicitado *causam eorum appellationis committi*. El señor Obispo, y su Iglesia de Taraçona, *causam appellationis huiusmodi committi obtinuerunt. R. P. D. Vitalino Vicecomiti*. Y en fuerça desta comission, trásportados los actos de las primeras instancias, exhibido por la Iglesia Colegial de Calatayud, & litisconsortum, vn processo de letras remissoriales, con las deposiciones que se recibieron en este Reyno, y otras probanças, y documentos, sucessivamente propuso el Auditor: *An sententia Rotalis R. P. D. Albergati esset confirmanda, vel infirmanda, ibique vtraque parte acerrimè informante*: saliò la decission, y confirmacion en 14. de Diziembre de 1663.

Mas aviendo su Santidad nombrado a Monseñor Visconti en Nuncio Apostolico para estos Reynos, fue subrogado en su lugar Monseñor Otalora, que procediò a algunos actos judiciales entre las partes, y bolviò a proponer el mismo dubio en plena Rota, y se decidiò, *constare de bono iure R. D. Episcopi Tirason.* publicòse la decission a 15. de Iunio de 1665. y a instancia del señor Obispo, y su Iglesia, se citò *ad concludendum, & audiendum sententiam diffinitivam*, a Don Bernardo Bueno, como a Procurador de la Iglesia de Calatayud, aliorumque litisconsortum, y pronunciò diffinitivè, confirmando la de Albergato, y mandò despachar los Executoriales a los 26. de Agosto

del

del mismo año, sin citar para su expedicion a los interessados, y aunque se han intimado in partibus, no se han reproducido, ni passado los quatro terminos, que por estilo inconcuso se observa en la Rota, y aviendolos presentado en el processo de aprehension el señor Obispo, cō vista suya, la Real Audiencia ha mandado quitar los señales Reales. De que se interpuso la eleccion de firma.

El pleito se reduce a esto, y para fundar clara, y distintamente los Greuges de que esta parte se querella, propondrè a los ojos de V.S. las nulidades que notoriamente padecen las tres sentencias de la Rota por las comissiones referidas.

PRIMERA MANVTENCION de Monseñor Achiles de Grassis.

DEL hecho deste pleyto, se infiere con evidencia, que el articulo principal por donde se introduxo la causa en la Rota, fue por la nulidad de las letras citatorias, inhibitorias, y compulsorias del Metropolitano, y que con este pretexto se introduxo tambien el conocimiento del libre exercicio de la jurisdiccion, sin averse altercado, ni litigado jamas este nuevo articulo, con que se descubre manifiesto el defecto de jurisdiccion en la Rota, y que las sentencias pronunciadas en este Tribunal padecen nulidad notoria, por causa de falta de jurisdiccion, cuyo defecto es insanable, y el mayor que en el derecho se reconoce, pues inficiona lo juzgado, lo dexa sin autoridad, y poder, suspende su fuerça, y valor, impide su prōta execucion,

aun

aunque sean tres sentencias conformes, & adhuc post mille annos, *pulchrè Salgad. de Reg. protect. 2. part. cap. 6. num. 57. & cap. 17. num. 4. & de suplicat, ad sanctis. 2. part. cap. 17. num. 33.* Y assi no pueden cumplirse, ni executarse, porque quando se interpone apelacion de la nulidad de algun procedimiento, ò de alguna sentencia al Iuez superior solo se debuelve el conocimiento de la nulidad, y no de los meritos de la injusticia, ni de la causa principal, sin que sobre ella adquiera el Iuez jurisdiccion alguna, *ex doctrina Bald. in leg. sicut proponis 4. in fine, Cod. quomodo, & quando Iudex Franch. in cap. dilecto 63. quæst. 10 sub num. 24. vers. Sed adverte quia, Escac. de Appellat. quæst. 11. num. 127. quos refert, & sequitur Salgad. de protect. Reg. p. 4. c. 14. n. 212.*

La jurisdiccion, no se puede estender, ni alargar a lo que no està deducido en la primiera instancia, aunque en la comission estè la clausula *quam, & quas*, que se ha de entender *strictè, & circa causam, & actionem intentatam*, porque no muda, ni altera la naturaleza del juizio, *vt ex Modean. Fabr. Marquesano docet Barbos. claus. 121. n. 26.* Ni se estiende la comission, nisi ad personas, & res expressas, & specificatas, *vt ex Sarnensi, Pereg. & Marques. tradit Barb. vbi sup. n. 29.* mayormente, si està la clausula *de & super præmissis, Marta de clausulis, clausul. 106. num. 5. & 17. pulchrè Rota in posth. Farinac. decis. 27. num. 2. part 2. vt refert Suelves 1. semic. cons. 50. à n. 8.* Y aunque no estè, siempre se entiende *super præmissis*, y no de otra manera, *Gratian. disceptat. Forens. c. 121. nu. 25. & cap. 691. nu. 28. Rota in pluribus, vt tradit Posthio de manutenend. Observant. 64. num. 8.* Y asi el Auditor a quien se come-

me-

metiò la causa desta apelacion, solo pudo conocer de la causa que se introduxo por via de apelacion ante el Metropolitano del valor de la convocatoria del Sinodo, y sus Constituciones, y no del libre exercicio de la jurisdiccion, que no estava derechamente introducido ante dicho Iuez Metropolitano; y asi las sentencias sobre el libre exercicio de la jurisdiccion son nullas tamquam latæ super re non devoluta ad Rotam, *Mantic.decis.303.num.3.Valenz.cons.3.num. 42. & cons.47.num.15.Suelves cons.4.num,1.tom.2. & punctim cons.50.num.1.& 2.eodem libro, Scacia de appellat.q.11.artic.3.n.23.& 34.Salg.de supplic.p.2.cap.8.per totum.*

Haze mas cierto este assumpto, aver alegado el señor Obispo Don Iuan Gonzalez en los motivos de la apelacion que interpuso de las letras citatorias, è inhibitorias del Metropolitano la incompetencia de este Iuez, y que queria introducirse en el conocimiento de su jurisdiccion contra todas las reglas de drecho, porque quando la apelacion se interpone por la Cabeça de incompetencia, aunque la causa se probasse ante el Iuez de la apelacion, sin embargo no puede retener este el conocimiento de la causa, y deve remitirlo a quien legitimamente tocasse de drecho, *cap.olim de excep.vide Balboa in repet.ad dictum textum.*

Y porq̃ esta apelacion se interpuso del gravamen, que el Obispo pretendiò avia hecho el Metropolitano en la concession destas letras citatorias, è inhibitorias, que no se exhibieron en el Tribunal de la Rota, con que con pretexto dellas, no pudo introducirse la causa de dicha apelacion, faltando con la falta de su exhibita el fundamento, causa, y motivo de dicha ape-

lacion, y no aviendose jamas conocido del merito de ellas, no pudo retenerse la causa en los demas incidentes que accidentalmente se propusieron sobre el exercicio de la jurisdiccion, porque solo el Iuez ad quem puede retener la causa enteramente quando pronuncia sobre el articulo principal de que se interpuso la apelacion, y declara, que està legitimamente interpuesta, *cap. vt debitus honor 59. de appellat. & tenet Balboa in repetit. ad eundem text, Barbos. in collectan. ad dictum text. Covarrub. practicar. quæst. lib. 1. cap. 9. & cum Felin. Stafileo, Belam. Gracian. disceptat. 6. per tot. Salg. de protect. Reg. part. 2. cap. 17. num. 12. Scac. de appellat. quæst. 17. limitat. 47. mem. 3. num. 9. vers. Secus est in secunda extensione.*

Ni con el poder, y latitud que en si abraza la dicha clausula *quã, & quas*, inserta en la primera comission de Achiles de Grassis, pudo radicarse en èl la jurisdiccion, porque no se trasportaron todos los actos de la apelacion, interpuesta por el Obispo Don Iuan Gonzalez, pues no se exhibieron las letras citatorias, è inhibitorias, que concediò el Metropolitano, y sin ellas no tiene virtud operativa esta clausula para atribuir jurisdiccion, ni dar conocimiento al Iuez en la causa, ni aun en primera instancia, *Barbos. dict. clausul.* 121. *num.* 29. *Marta de clausul. part.* 1. *clausul.* 106. *num.* 4. *Iul. Vivian. in tract. iurispatr. lib.* 3. *nu.* 752. *Rota post* 2. *volum. cons. Farinac. decis.* 114. *num.* 3. *& decis.* 268. *num.* 5. (*Add. ad decis.* 51. *Burat. num.* 3) *quos refert Post h. d. Obser.* 69. *n.* 10. *&* 11.

Y aunque por la preheminencia del Tribunal de la Rota, la causa introducida en èl, siẽpre permanece alli, *Gratian. disceptat.* 6. *nu.* 7. *Scac. de appellat. d. quæst.* 17.

li-

limit.47.memb.3.num.23.& de iudicijs lib.1, cap.46. num.39. Pero esto procede si en la comissión se halla la clausula *cum toto negotio principali, Covarrub. dict.lib.1.Practi.dict.cap.9.num.5.Suelves cons.50. semicent.1.num.7.*(La qual no està en la primera comission de Achiles de Grasis) y aun en este caso ay necessidad de nueva comission, y siempre para que la causa quede retenida en la Rota, es precisso que se declare el incidente principal, ò interlocutoria, porque se introduxo la causa, revocandola, ò confirmandola, como assientan todos los Doctores arriba referidos, *pulchrè Covarrub.dict.cap.9.num.5. vers. Secunda conclusio,* alli: *Quoties fuerit causa appellationis ab interloqutoria commissa vna cum ipso negotio principali non poterit Iudex hic delegatus de causa principali cognoscere si appellatio minimè iustificetur, iniusteque sit appellatum. Probatur hæc conclusio ex eo quod præscripta commissio, hunc intellectum habet, quod Iudex hic tunc de causa principali cognoscat, cum appellatio iusta pronunciabitur quasi huius commissionis sit hæc propria conditio secundum Egidium à Belam.decis.19.& seq.* con otros muchos. Y en este pleito no ha sucedido assi; porque nunca ha avido conocimiento en la Rota del valor, ò defecto de las letras compulsorias, citatorias, è inhibitorias del Metropolitano, que fue el incidente porque se introduxo el pleito.

Y sin embargo de que el dicho Iuez tuviera jurisdiccion en fuerça de la dicha clausula *quam, & quas,* antes de entrar en el conocimiento de la causa de la jurisdiccion, devia primero averle interpuesto en el incidente de dicha apelacion, porque siendo la jurisdiccion delegada, no se pudo pervertir el orden, entrando-

se

se a conocer de la causa principal, y omitiendo el punto del agravio del Iuez Metropolitano, de que principalmente interpuso el Obispo la apelacion, y assi por esso procediò el Iuez en toda esta causa ex abrupto, sin orden, y sin jurisdiccion, *Scac. de appellat. q.* 19. *rem.* 1. *concluf.* 6. *num.* 111. refiere a *Bart. Bald. Salicet. Alexand.* & alios quam plures, y concluye, diziendo: *Effectus huius declarationis est, quod processus super negotio principali, non teneat si prius non sit pronunciatum super nullitate, Bald. vbi supra.* Y lo mismo dixo en la *quæst.* 11. *num.* 127. *restric.* 1. *& dict. quæst.* 17. *limit.* 47. *memb.* 3. *num.* 9. *vers. Secus est in secunda extensione.* Añadiendo, que aunque las partes consientan que el Iuez delegado omita el articulo de la apelacion, *tamen delegatus non poterit procedere in negotio principali, nisi prius cognoverit articulum gravaminis, testantur idem Abb. dic. cap. vt debitus sub num.* 35. *Card. Alexand. sub num.* 28. ibi: *In Archiepiscopo autem, & Decius nu.* 81. *vers. tertia conclusio de appellat.* De tal manera, que si el Auditor de la Roca, de consentimiento de las partes procediesse *supra toto negotio, non iustificato prius gravamine, adhuc liceret partibus reddire ad Iudicem a quo refert, & sequitur Stafi. tract. de signatura litter iust. clausul. & cum negotio princip. sub n.* 3. *fol.* 327. *in paruis.*

La citacion, como parece de los executoriales, se pidiò solo contra los Eclesiasticos de dicho Arcedianato en la primera comission de Achiles de Grassis; ibi. *Contra, & aduersus Decanum, & Canonicos, &c.* Y assi solo pudo averse introducido la causa a perjuizio dellos, y no contra la Ciudad, y Comunidad, ni sus vezinos Seculares, ni contra los Lugares que nueva-

men-

mente se opusieron en este processo, que tampoco fueron citados, ni estàn expressamente nombrados, y designados en la primera comisión; y assi no se pudo estender su jurisdiccion delegada a todas estas Universidades, *Salgad. de reten. bul. part. 2. cap. 12. nu. 8. cum alijs Suelves dict. cons. 50. nu. 8. cum pluribus.* Porque la citacion clara, y distintamente deve nombrar las personas contra quienes se ha de exercitar, *Posth. de manuten. Observant. 48. num. 20. & decis. 630. Vanc. de nullitat. ex defectu citationis, n. 30. & 65.*

Ni en la clausula general *omnesque alios* de dicha comisión pudierõ quedar comprehendidas, por ser estas Comunidades Seculares, y de diferente condicion, y calidad que las expressadas en dicha comisión, a que no puede estenderse el vigor, y poder desta clausula, *Marquesan. de commissio. part. 1. cap. 5. num.* 120. *pag.* 207. alli: *Et an in prædicta clausula expressa, cum nomine Clerici laicus comprehendatur. Tenet negatiuè idem Immol. vbi supra num. 15. & ibi Abb. late, sed Universitatem non capit, Felin. in cap. eam te nu. 15. eodem titulo.* Porque esta citacion general cum hac clausula *omnesque alios*, de su naturaleza non est arctatoria, sed monitoria, que pueden venir a la causa todos los que pretenden tener interesse: *Si placuerit, sin minus secus, Hostien. & Innocen. in cap. dilecti de except. Rota decis. 8. de dolo, & contumatia*, y en virtud desta clausula se puede citar, ò nombrar tres, ò quatro, a mas de los nombrados, *cap. cum multis de rescript. in 6. ex illa ratione quam textus ponderat, infinitas reprobetur, Vital. de Camban. in tract. clausul. pag. 56. num. 3. Escobar de ratiocinijs, cap. 18. num. 4. Gratian. disceptat. 600. num. 30. tom. 3.* Pero por ocurrir a las fraudes, tiene obliga-

cion el que obtiene el reſcripto illorum quatuor nomina expreſſè ſpecificare, *ita Veſt. in ſua praxi lib. 4. capit. 2. num. 2. Rota deciſ. 18. nu. 2. de dolo, & contumatia in novis, Abb. in cap. Paſtoralis, §. quoniam autem, nu. 4. de reſcriptis, vbi etiam Felin. aſſerit, Ante citandorum per partem declarationem Iudicem eorum nominationem in aere, & in certam habere.* Porque el Iuez delegado no tiene juriſdiccion, in adhuc, non expreſſo, *cap. Paſtoralis, §. 1. iuncto §. ſeq. de reſcriptis*, y ſino los nombra, *tunc merito corruit reſcriptum*, quoad hunc *Salgad. de reten. 2. par. cap. 12. num. 4. vſque ad 12, Monet. de cõmut. vltim. volum. cap. 8. num. 305. ante finem.* Y ſingularmente reſpecto de las Vniverſidades, Capitulos, y Colegios, que por ſer mas privilegiados, neceſsitan de eſpecial deſignacion, y nombramiento, *punctim Barboſ. clauſul. 904. num. 13. Gomez in cap. 2. de reſcript. in 6. nu. 68. Mandoſ. ſup. comiſ. cauſa benefi. verſ. Omneſq; alios.*

Y quando en la citacion general de la clauſula *omneſque alios*, pudieran eſtar comprehendidas eſtas Vniverſidades Seculares, no ſe nombraron, ni eſpecificaron en la execucion; y aſsi no pudo el Auditor adquirir juriſdiccion contra ellos, ni dañar ſu conocimiento: *Commiſsio in actis præſentata iuriſdictionem tribuit, ſed non iuriſdictionis exercitium, neque præventionis effectum abſque citatione, Marqueſan. de commiſsio. dict. part. 1. cap. 3. num*, 204. Antes bien fue el juizio nulo, y por conſiguiente el decreto de manutencion, que obtuvo el ſeñor Obiſpo, *cap. abſens, c. abſentia, cap. caueãt, cap. omnia tertio, quæſt. 9. cap. 1. de cauſa poſſeſsionis, & propietat. cap. inter quatuor de maioritate, & obedientia, Salgad. de protect. Reg. part. 3. cap. 9. num.* 206. *exac*

tiſ-

tissimè V anc.de nullit.sent.ex defec.citat,per tot. & *alibi passim,quod vulgare est.*

Este defecto de citacion es notorio, cum ex parte eius qui eā proponit nihil sit probandum: pues resulta de la lectura de los executoriales,que no se pidiò specificè contra estos puestos, ni que expressamente fuerō nōbrados en la execucion,y assi ay nulidad notoria,q̄ ha de impedir la execucion destas sentencias, aunque sean tres,y conformes, *latè Scac. de appellat. q.19. rem. 1.concl.4.num.33.* & *seq.Salgad.de protect.Reg.part.3. d.cap.9.num.27.* & *duob.seqq.*

Y no estando comprehendidos en dicha citacion,ò nombrados en la execucion,aunque huvieran comparecido en aquel juizio, no pudiera sanar este defecto su comparicion, por ser la jurisdiccion delegada tan estrecha, y limitada, que necessita el Iuez de nueva comission para estender su conocimiento contra res vel personas non specificatas, *Scac. de appellat. dict,quæst.17.limit.47.memb.3.num.*10.alli: *Ratio eiusdem declarationis in 2.extensione est, quia Iudex non debet excedere limites iurisdictionis sibi datæ,etiam si partiū consensus accederet,quia partes non possunt dare iurisdictionem quam nō habent,quia mal da chi non ha, dice la campana di S.Pietro,vt scribit Bart,in leg.15.si vniversa,C.delegat.quem refert etiam Gram.cons.17. Andreas num.3.versus finem,fol.300.consil.civilib.* Y, porque la jurisdiccion de los Auditores,no es prorogable,*Farinac,in post.decis.347.part.1.num.4.Suelv. dict. cons.50.1.semic,n.8.in fin.*

Ni pudo bastar el citar a Amador Ros de Gongora, como Procurador de los Seculares, y Eclesiasticos de dicho Arcedianato, porque fuè solo para ver

te-

relaxar el primer mandato de manutencion de Achiles de Grasis, como consta de los executoriales, alli: *Ad dicendum, & excipiendum quidquid verbo, & scriptis contra supradictas nobis factas, & præsentatas commissiones dicere, seu excipere volebat, necnon ad videndum, & audiendum supradictum D. Tirasonen. Episcopum in possessione Diœcesanæ iurisdictionis, in qua existit manuteneri, ac defendi, &c.*

Y quando fuera la citacion incoativa de la causa, no podia hazerse en èl Procurador, porque ha de ser personal, & nequit incipere à Procuratore, nisi in subsidium, *vt per text. in cap. causam de dolo, & contumacia, & in clment. 2. de re iudic. & in leg. 1. in princip. ff. de liber. agnos. vbi communiter DD. Marsil. singular.* 132. *Tusch. conclu.* 248. *per tot. & conclus.* 249. sino que se ha de executar personalmente en aquellos q̃ cõprehẽde la comissiõ, y si estàn ausentes, han de ser citados, *per Nunciũ seu litteras. Primo facie ad faciẽ si reperiri possunt, aliàs ad domum, vt plene declarat Bart. in leg.* 4. *§. Prætor ait de dãno infecto, vt refert Vanc. de nullit. sent. ex defect. citat.* con la corriente de todos los Doctores *à num.* 83. donde dize: *De quo non est dubitandum, quia est firma conclusio, quod in principio causæ, & iure alicuius ponderis, & præiudicij ordo substantialis est, vt si persona principalis Domini reperiri possit personaliter citari debeat, vt in dictis locis, Optima Gratian. disceptat. Forens. cap.* 531. *num.* 76. Singularmente quando la jurisdiccion es delegada, y la causa se remite por especial rescripto. *Rota recent. decis.* 495. *coram Pironano Britonien. pecuniariæ lunæ* 13. *Maij.* 1613. *num.* 3. Y no ay Autor que lo contradiga, saltim en terminos de nuestro caso, & in causis arduis, vel quæ sunt alicuius præiudicij.

Et

Et de iure etiam nostri Regni, es cosa assentadissima, que la citacion incoativa de la causa, ha de ser personal, *Molin. verb. citatio, fol. 67. col. 3. in fine, & fol. 66 col. 3. & Melius, Portol. ad eundem Molin. verb. citatio generalis nu. 12. & Reg. Sess. dec. 59. n. 4. & seq. & iterum, n. 26. & ferè per tot. to. 1.*

Et quod magis ad rem nostram conducit de stylo Rotæ, & Curiæ Romanæ, procede lo mismo, *Octavian. Vestrius in praxi, lib. 4. cap. 3. num. 2. Nicolaus Gravat. in annotat. lib. 5. cap. 13. num. 1. fol. 110. Vantius de nullitat. ex defectu citationis numer.* 83. vbi pluribus confirmat, *num.* 84. 90. 93. 95. 96. & *num.* 99. habla punctim de las citaciones que se han de hazer en las causas de la Rota contra los que moran en España, que es nuestro caso: y la primera citacion dize: que ha de ser personal. Y lo tiene assimismo decidido la misma Rota, *per Farin. in novis. decis. 637. num. 2. part. 4. & decis. 685. num. 3. eadem part. 4. & Rota etiam coram R. P. D. Pamphilio Roman. fructuũ & interesse. 10. Decemb. 1614. impressa post tract. de societ. offic. decis. 7. num. 5. & 6. Rota etiam decis. 396. in antiquis, &* 48. valet citatio in novis. *Dec, pulchrè consi. 460. num. 25. & alij, Caputaquens. decis. 117. part. 1. Seraphi. decis. 1276. num. 4 Gratian. disceptat. Forens. disceptat. 145. num. 1. & discep. 531. tom, 3. & discept. 707. n. 8.* Y en suma lo dizẽ todos los Escritores Romanos.

A mas, que dicho Amador Ros de Gongora, no tenia poder de la Ciudad, y Comunidad de Calatayud, ni le constò a la Rota que lo tuviesse, ni resulta de los executoriales, pues solo le suponen Procurador de los Eclesiasticos. Porque la palabra, *& hominum oppidi Calatainb. Aldearum, sive terrarum, locorum, & Ar-*

chidiaconatus huiusmodi litisconsortum exadverso principalium, haze solo relacion a las Iglesias, como claramente se explica por las antecedentes *de*, *& quarum quidem, ac forsam aliarum commissionum vigore lite, & causa, &c.* Por las quales se infiere, que el pleyto, solo se introduxo entre el señor Obispo Don Iuan Gonzalez *ex una*, y los Eclesiasticos de dicho Arcedianato *ex altera*, y lo tiene la Rota reconocido en la decision de Viccecomite, como dirè mas abaxo; y asi no pudo referirse a los Seculares que no avian litigado, y en buena gramatica, no admite otro sentido.

Vltra de que dicho poder devia venir inserto en dichos executoriales, para que se entiendesse, que al tiempo de dicha citacion lo tuvo dicho Amador Ros de Gongora, *docet Magistraliter Salgad. de Reg. protect. part. 4. cap. 1. num. 58.* alli: *Item etiam, ut de mandato procuratorio constet, & in posterum fidem faciat debet necessariò de verbo ad verbum in executorialibus litteris inseri totus eius tenor, & esset tunc, ac si esset originale ipsum. Parlad. ubi proximè. Est sent. Bart. Bald. Angel. & aliorũ in auth. siquis in aliquo documento, C. de Eden. idem scripsit Innocen. Immol. Zabarell. & Felin. in cap. in iureperitus de offic. delegat. Bart. in leg. ultim. C. de fid. instr. Iacob. de S. Georg. in leg. 2. in 2. fall. C. de Eden. Barbat. cons. 38. col. 1. ante fin. vers. & non est verisimile, vol. 4. quod idem est si inseratur de verbo ad verbũ in sententia alijs vè actibus iudicialibus, Boerius decis. 281. qui dicit communem opinionem num. 6. & 8. part. 2. de qua etiam testatur Abb. in cap. Abatissam de verb. sign.*

Ni la narrativa, ò enunciativa del Notario basta, aun-

aunque diga, que viò, y leyò el poder, y aunque atefte que lo teftificò rogado: *Aliàs autem fi totus eius tenor nòn fuerit infertus, fed dumtaxat enunciativè, vel narrativè mentio facta à tabelione, & Notario nullo modo probat, nec de eo dicitur conftare fi negetur à Dño, vt declarat Caftrenf. in dict. auth. fi quis in aliquo docum. Felin. in dict. cap. cum in iure num. 14. Decius num. 31. & cæteri DD. in dict. authen. fi quis, Bald. in rub. C. de fide inftr. Lauf. de Orian. & ibi addit. in praxi de productionib. num. 34. Cardin. in cap. vltim. de fide inftru. Alexand. conf. 71. lecto, & difcufo, col. 5. lib. 4. & conf. 70. caufa verten. colum. penult. lib. 5. Belam. concluf. 125. fi appelletur. Mafcard. de probat. 2. tom. concl. 1008. à num. 3. vbi ampliat etiam fi teftaretur Notarius vidiffe & legiffe, vel etiam fi diceret, vt conftat per inftrumentum per me Notarium receptum, & fieri rogatum*; es puntualifsima, y muy copiofa la doctrina de *Salg. de reten. bul. 2. p. cap. 30. §. 4. à n. 17. vfque ad 26.*

Efte defecto tan patente defpreciò la Real Audiencia por el motivo figuiente. *Quia Sacræ Rotæ afferenti Procuratores legitimos in ftetiffe credendum vbicumque de contrario non appareat, præcipuè à Magiftratu fæculari violentiæ qui per enũciativas, quæ nullitates evertunt, & obumbrant, fufficienter nòn poteft ad inducendas eas, & clarificandas inclinari, neque eft neceffe procuratorium illius Confiftorij viderè; fat eft de illius defectu ex oculorum arbitrio nòn conftare.*

Y aunque tan docto, no parece; que fatisface à los fundamentos de nueftra jufticia, ni a las doctrinas tan puntuales que fe han ponderado, y fe alegaron fobre efte punto, las quales claramente fuponen por circunftancia fubftancial, y preciffa, que el tenor del poder, de-

deve venir inserto, y q̃ no basta la atestacion del Notario, ni la asserciõ del Iuez, *Posth. de manuten. Observan. 102. & decis, 472. num, 6. & 7. Molin. noster in verbo Iudex fol. 192.* alli: *Statur eius dicto contra regulas iuris communis, secundum quas non creditur Iudicis assertioni, nisi quatenus legitimis docuerit documentis, vt extra de probationibus, cap. quoniam contra, & in verb. Relatio, fol. 281. col. 1. Portol. in verb. Iudex num. 108. & in §. absentia, num. 126.* Vease con cuydado (suplico) a *Salg. de reten. bul. d. c. 30. §. 4. præcipuè à n. 20.* donde dize, que la sentencia qua enunciatur, quem esse Procuratorem non probat esse Procuratorem, y junta vna columna de Autores; apoyando esto mismo: luego no viniendo, como no viene inserto el poder en los executoriales, que el señor Obispo ha presentado, es nullidad notoria, *nam ex eisdẽ actis probatur, sicut, & citatio, & impedit executionem etiam trium conformium, latè Scac. de appellat. quæst. 19. rem. 1. conclus. 4. à num. 36. quem refert Salgad. de protect. Reg. part. 3. dict. cap. 9. num. 29.* Y asi no se puede dezir que de contrario non apparet, cũ ex oculorum arbitrio, constet est defectus mandati, y vna circunstãcia tan necessaria, y essencial. De cuya notoriedad no es dubitable, que el Iuez Secular per viam notionis, & violentiæ, deve conocer, *Suelv. 2. semic. n. 19. cons. 23. cum plurib.*

Pero quando por estos defectos tan notorios de jurisdiccion, citacion, y mãdato no fuera ipso iure nulla la primera manutencion, que obtuvo el señor Obispo Don Iuan Gonçalez del Auditor Achiles de Grasis, es cierto q̃ quedò circunducta, y extinta, por no averse executado en sesenta años que sobreseyò el pleyto, como enseña la Rota en la decission de Sacrato in

Sa-

principio, por conclusion cierta, *quod contra executionem præscribatur spacio triginta annorum, nedum sexaginta*, y tãbien se prescriben el drecho executivo, la accion in factum, y el oficio del Iuez, que presta la execucion, *Marescot. lib.* 2. *resol.* 121. *num.* 10. *Giur. decis.* 96. *num.* 1. *Marant. titul. de execut. sent. num.* 54. *Surd. cons.* 186. *quos refert Salgad. de protect. Reg. part.* 4. *cap.* 2. *numer.* 4. aunque la instancia por derecho Canonico se perpetua, *cap. penult. venerabilis. & ibi Canonistæ de Iudicijs, Vant. de nullitat. ex defect. iurisd. num.* 126. *vers. insuper advertas, Scac. de appellat. quæst.* 15. *num.* 275. singularmente en la Rota, donde no se extingue la causa, nisi per sententiam, *Rota decis.* 10. *aliàs* 41 *si litependente, n.* 3. *vt litependente in novissimis præter beneficiales tantum. Salgad. de protect. part.* 4. *dict. cap.* 2. *à num.* 19.

Porq̃ esto procede quãdo las partes opuestas hàzen algunas diligencias, aunq̃ sea con alguna dilacion, ò intermission de tiempo; pero si passan muchos años como 35. ò 40. sin que en processo huvieren hecho diligencia alguna en la causa, queda segun el estilo de la Rota desierta, y fenece la instancia, assi en el juizio de la propiedad, como en el de la possession, y en este vltimo, con mayor firmeza por la presuncion de que en tan dilatado tiempo no puede conservarse el animo de retener la possession en el drecho de vsar de los remedios della, antes bien se presume facilmente el desestimiento del pleito por el olvido, y desamparo de la possession, *Vestrius in praxi lib.* 8. *cap.* 4. *num.* 25. alli: *Et vbi lis fuerit semel introducta qui à secũdum Canones, qui in Romana Curia attenduntur, nullũ est ad littẽ fi-*

niendam tempus præfixum, cap. penul. de iudicijs, non finiretur tempore, nisi fortè tantum esset, quod de iure satis esset ad præsumendum litem habitam pro derelicta qua in re variavit Rota secundum casuum, & hominũ qualitates. Casador. decis. 5. de lite pendent. vsque ad finem, & vbi lis de possessione tantum esset, quæ sola prætendentis animo pendet, facilius præsumeremur littem pro derelicta vbi per tot annos Actor nihil fecisset, quæ de iure satis essent ad præsumendam obligationem possessionis; iuxta text. in leg. Peregrè. ff. de acquirend. possess. Casad. decis. 5. num. 4. vers. secus, Menoch. de arbit. lib. 2. centur. 3. casu 202. Ludovic. Gomez reg. de triennali possessione, quæst. 61. vers. quartus intellectus ad ista verba datur, Puteus decis. 14. vt lis censeatur derelicta sub rub. vt lit. pen. & decis. fin. lib. 2. & decis. 245. Pereg decis. 95. num. 109. incipit dubitavi facit etiam ad præmissa alia decisio eiusdem, Putei 7. lis dicitur habita pro derelicta eodem tit. in vna Compostellana Canonicatus coram Pereg. 28. Maij 1547. quod lis eo casu diceretur extincta, & finita ex quo per triginta, & septem annos non fuerat prosecuta.

Asi lo ha determinado la Rota varias vezes, *vt affirmat Lancelot. Rob. de attent. 2. part. in præfat. à num. 275. & nu. 281. & 287.* donde enseña, que por la desercion se extingue el pleyto, *vt per Gomez sup. reg. de triennali poss. quæst. 54. vers. circa primum*, y dà la razõ *quia stante desertione perinde habetur, ac si non fuisset appellatum, & sententia in rem transiuisse iudicatam.* Y aunque algunos Doctores han sido de opinion contraria: *Prima opinio videtur verior, quod etiam per desertionem dicatur lis finiri, vt declaravit Rota apud Achil. de Grassis decis. 7. & decis. vlt. per tot. vt lite-*

pen-

pendente. refert Burat. in annotat. decis. 307. *num.* 10.

De lo qual se infiere abiertamente, que la primera comision que obtuvo el señor Obispo D. Iuan Gonçalez remitida a M. Achiles, sobre el conocimiento de la apelacion que interpuso de la concession de las letras del Metropolitano quedò extinta, y evacuada por la desercion de 60 años que sobreseyò el pleyto: *Quia stante desertione perinde habetur, ac si non fuisset appellatum.* Y que se introduxo solo el conocimiento en el juizio possessorio en virtud de la primera, y segunda comision, con que ambas espiraron con el decreto de manutencion que obtuvo el señor Obispo, y feneciò la causa per sententiam, singularmente aviendo suplicado los impetrantes, que procediesse el Auditor, *summariè, provt in beneficialibus*, como consta de los executoriales a *pag.* 2. *col.* 2. y q̃ su Santidad mãdò. *Procedat provt petitur, & iustitiam faciat*; pues es regla cierta, que en este caso muere la instancia, y se extingue la causa por el transcurso del tiempo, *vt docet Salgad. de Prot. Reg. part.* 4. *dict. cap.* 2. *à n.* 19. Y no pudo renacer despues en perjuizio de el drecho adquirido por estas Vniversidades por las nuevas comisiones que el señor Obispo obtuvo para el conocimiento desta causa. Porq̃ devia ser remitida entonces al Iuez Metropolitano, de quien el señor Obispo interpuso apelacion, *Carlebal. de iud. tit.* 1. *disp.* 2. *num.* 942. alli: *Amplia secundo prædictam primam limitationem principalem, vt sit vera tam ipsa, quam eius prima ampliatio, etiam si per insuflationem spiritus vitæ reviviscat instantia (de qua instauratione, & insuflatione spiritus latè agit* Trentacinq. *variar. resol. lib.* 2. *de iudicijs, resol.* 4. *num.* 31. *& Rolan.*

à Val.

à Val.cons.4.per tot.col.3.nã adhuc ille, qui post peremptam instantiam erat iure remitendus ad suum Iudicem in novo iudicio, remitendus etiam est post instantiæ resurrectionem, & antiqui iudicis instaurationem. Non *enim operatur gratia insuflationis, & instaurationis instantiæ in præiudicium illius, cui per peremptionem fuerat ius quæsitum. Ita sensit Carol. de Grassis de effect. Cleric.1. effect. dict. num.1241. Anna.dict.singul.129. Gram.decis.103.ex num.114. & ad eum locum, Didacus de Mari.num.54.55.& 56. Vrsil. ad Afflict. decis. 331.num.2. Minadous decis.5. Marta, Paschalis, Trentacinq. Roceitus, & Gallupus quos retuli d.quæst. 5. nu. 311.in fine loquentes de casu limitationis, & ampliationis primæ prædictæ, & quæst.6.num. 646.cum seqq. & alios.*

Principalmente respecto destas Vniversidades seculares, que no fueron personalmente citadas, ni pudo aver litispendencia con ellas, *lis neque causa non dicitur introducta contra eum, qui citatus non est, tex.in leg. liber la segunda, & ibi DD.ff.de in ius vocando, Bald. in leg.1.vers.in ea glos.ff.eodem, Bura.decis.109.in annotat. litt. A. Rubeis tom. 4. decis. 45. coram Coccino num.1.*

Qua nullitate stante, como dixo *Gracian. dict. cap.531.à num.76.in fine, & seq.non est inducta aliqua litispendentia, Lancel. de attent. 2. part. cap. 4. in præfatione num.95.per textum in cap.gratum de offi.deleg.gloss.in clem.2.in verb.plenè in fine, vbi Cardin.q.6. vt lit.pend.provt etiam neque potest induci aliqua præventio. Abb. in cap. proposuisti num.5. de For.compet. Tiraq.de tract.lign.§.8.gloss.2.num.4. Farin. quæst.7. num.61.cum etiam totus processus corruat. Bald.in leg.*

1.

1.in fin.ff.si quis ius dicenti non obtemperavit, & in authen.si omnes col.2. C.si minor se ab hæredit.abstinuerit, Nat.cons.540.num.7.& 18. Boss.in prax.tit. de citat. num.13. Clar,in §.fin.quæst.31.in princ. Gramat.cons. criminal.71.num.8.etiam non obstantibus constitutionibus Summorum Pontificũ. Carthar.de execut.senten. cap.banit. c.fin.num.151.& 186. Farinac.quæst.11.nu. 37. Y asi no pudo ya permanecer en la Rota la causa, en virtud de las primeras comisiones anteriores al Cõcilio Tridentino, sino en fuerça de las posteriores, que fueron inhabiles, è incapaces de atribuir jurisdiccion alguna por los defectos que padecen.

SEGVNDA MANVTENCION de M. Sacrato.

DOS comisiones obtuvo el señor Obispo remitidas a M. Sacrato desde el año 1605. hasta 1619. en 28. de Iunio, que ganò nuevo mandato de manutencion, porque el primero de Achiles estava circunducto, y prescripto por 60. años, que aviã passado desde su expedicion, sin averse jamas executado, y aunque la primera comision estè signada manu propia, recol. mem. Pauli Papæ V. y la Rota diga, que en virtud de ella el Auditor Sacrato, *ad quàmplures actus iudiciales ritè, & rectè processit*, resulta de los executoriales, que no citò a los Eclesiasticos, ni Seculares, y asi no pudo perpetuar, ni prevenir la jurisdiccion, *cap. quando 6, de offic.delegat.lib.6.cap.si delegat.7.eodem tit. Castillo qui plura congerit controv.tom,2.cap.29. vbi per totum diserit, atque doctè resolvit aliter quam antè citatio-*

tionem iurisdictionem delegati, nec præventam, nec radicatam censeri, porque sin citacion, execucion, intima, y reproducirla en juizio, no puede introducir lite, ni adquirir la jurisdiccion, *Salgad. de reten. 2. part. cap. 12. num. 37.* Y aunque entiende, que no es necessaria la reproduccion, *quoad præventionem, & perpetuationem jurisdictionis, sed tantum quoad prosecutionem litis, & eius validitatem ex his, quæ copiosè cumulat Gonçalez §. 7. proemiali à num. 145. cum multis seqq. Lancelot. de attent. 2. part. cap. 4. in præfatione à num. 113. cum seqq. & quod non debeat fieri post longum tempus, Rota vt per Farinac. in Post. tom. 1. decis. 137. nu. 4. & 5.*

Sin embargo conoce, que es necessario para prevenir la jurisdiccion, *quod citatio actualiter executioni mandetur, ita vt non sufficiat decretum de citando. Probatur in leg. cum quadam in princip. ff. de iurisdictio. omnium iudicum quoniam ante executam citationem lis non dicitur pendere. Probant Greg. Lop. in leg. 12. tit. 7. part. 3. per text. ibi in gloss. 1. Marianus Socinus in cap. proposuisti num. 17. & seqq. de Foro competent. Decian. cons. 21. num. 3. Farinac. in prax. quæst. 7. num. 56. Scac. de iud. cap. 12. ex num. 58. Afflict. decis. 219. num. 3. Mascard. de probat. conclus. 1233. verb. præventio num. 6. Marta de iurisdict. part. 2. cap. 3. ex n. 2. Franch. decis. 505. num. 15. Riccius collectan. 1148. Mastrill. decis. 210. num. 1. Cavedus decis. 142. nu. 1. 4. & 6. part. 1. Zeballos de cognit. per viam violen. q. 81. n. 6. & seqq. Giur. cons. 48. n. 38.*

Y aqui ni se decretò citaciō alguna, ni se executò, è intimò, ni se ha reproducido en juizio, con que de ninguna manera pudo en virtud desta primera comissiō,

li-

licèt sit manu sanctissimi signata, prevenir, y perpetuar la Rota la jurisdiciõ, ni introducir lite, *quia cõmissio ipsa nõ solum non radicat iurisdictionẽ ante citationẽ, atque etiam per præsentationem ipsarum litterarum factã iudici, nec tunc iurisdictio præventa dicetur, nec res desinit esse integra Mascar. de probat. concl. 1226. n. 11. Gonçalez ad reg. 8. clauf. 5. §. 5. proem. num. 101. Petr. Barb. in l. siquis postea quam, ff. de iudic. n. 25. Aguft. Barb. in collect. ad c. gratum 20. n. 6. de offi. deleg.*

Y no basta la citacion primera, que decretò M. Achiles, porque aviendo sido subrogado en su lugar M. Sacrato; para poder vsar de la comission, devia citar primero, *Salgad. de protect. Reg. part. 3. cap. 9. n. 29.* alli: *Illud tamen notabile, est quod licet præcesserit citatio in causa, tamen ex mutatione personarum sive iudicis, sive partis nova citatio decernenda est, vt in iudice remoto, & in eius locum alius subrogatur, vel ipse aliquem delegaverit ad sententiam pronunciãdam nova requiritur citatio emanata à subrogato successore, licèt iam præcesserit, tenet Gloss. in verb. Consentaneum, verb. A quo, Cod. quomodo, & quando Iudex, vbi Bart. num. 1. Bald. num. 7. Salicet. num. 5. Felin. in cap. quia 11. num. 4. de iud. in fin. cum alijs adductis per Anton. Gabriel, tit. de citati. conclus. 1. num. 114.*

Y es tan precissamente necessaria, q̃ su Santidad, assi en esta como en todas las demas comissiones, lo advierte, y ordena alli: *De mandato Dñi nostri Papæ audiat idem Auditor citet, inhibeat, etiam sub censuris, & pœnis procedat, vt petitur, & iustitiam faciat præmissis nõ obstantibus placet.* Y tambien por ser dicha comission incoativa de la causa, pues por lo que se ha dicho quedò evacuada, y extinta la primera comission de Achi-

les de Grasis, por no averse puesto en execucion jamàs su mandato, y quando no se juzgasse primera, se devia aver citado a las partes interessadas ad debitè procedendum, por aver sobreseido en ella mas de 60. años, *prout de iure requiritur, Socin. cons. 77. in princip. & num. 5. & 6. vol. 3. & Socin. de Amic. cons. 72. num. 7. per tex. in l. post adictum, ff. de iudic. Guido decis. 329. num. 2. vt refert Portol. in schol, ad Molin. verb. Supersedimentum, num. 5. Suelv. 2. semicen. cons. 21. num. 21.* singularmente quando se muda el Iuez, *Minadous decis. 28. vbi optima additio Flamini Monachi.*

Y assi de no aver citado a los interessados, no solo se faltò con el drecho divino, natural, canonico, y civil, que essencialmente requieren la citacion, como piedra angular, principio, y fundamento del juizio. *Valenz. cons. 6. num. 2. & 4. Fontan. decis. 438. num. 11. pag. 393.* sino tambien contra la voluntad de su Santidad expressada en la comission quæ ad vnguem, se devia observar, *idem Valenz. cons. 45. num. 48. & cons. 73. num. 48.*

Y por el consiguiente fue el juizio nulo, y no pudo en virtud de dicha comission perpetuar la jurisdiccion, ni introducir litispendencia, ni evocar el conocimiento de la primera instancia al Iuez Metropolitano, a quien privativè tocava, ni interrumpir la possession pacifica del drecho que gozan estas Universidades, *quia per actum nullum non perpetuatur iurisdictio, non inducitur litispendentia, non expirat potestas, nõ interrumpitur præscriptio, Salg. de reten. bull. 1. part. cap. 10. n. 114. & de Protect. Reg. 3. par. cap. 9. cũ seq. & à princip. cap. quibus adiunge, quæ etiam latè, & doctè cumulat Carol. de Crasis de effec. Cleric. d. effect. 1.*

à

à num.298.vsque ad num.318.plurimos ad singula cōgerens DD.& ratio est, quia non præstat impedimentum, quod de iure non sortitur effectum ex reg.iur.

Pero despues de dilatado tiempo, que encallò el pleito: *Deinde interiecto satis notabilis temporis intervallo*: pareciò en Roma Don Domingo Gordo, Dean de la Iglesia Colegial de la Ciudad de Calatayud, *contra quem, & Canonicos eiusdem Ecclesiæ, & adherentes*. El señor Obispo, y su Iglesia obtuvieron nueva copia de la comission referida, y se presentò: *Eidem bon. mem. Sacrato.* Pero aviendo obtenido el Dean Gordo especial rescripto, dirigido *R.P.D.Ioanni Baptistæ Pamphilio.* Para que conociesse del privilegio de celebrar de Pontifical, y de la essencion de la jurisdiccion ordinaria, que gozan los Deanes de dicha Iglesia; se viò necessitado el señor Obispo de suplicar a su Santidad nueva comission, que remitiò al mismo M. Sacrato, para que evocasse el conomiento a M. Iuan Bautista Pamphilio, y assi mismo conociesse del pleyto, *super ordinaria iurisdictione, illiusque libero exercitio*, y la concediò con la condicion que acostumbra: *Citet, & inhibeat*, y presentada proveyò el Auditor, sin citar primero, la segūda manutencion, a favor de el señor Obispo, y saliò la decissiō en 28. de Iunio de 1619.

En cuyo decreto se reconoce: demas del defecto de citacion, que arriba se ha pondarado en la primera comission al mismo M.Sacrato, la nulidad notoria de no estar signada manu sanctissimi la comissiō: siendo despues del Concilio de Trento, pues aunque la primera tuviera este requisito substancial: no vsò della el Auditor ritè, & rectè, por no aver citado a las partes, ni cōcluido la causa, con q̃ no pudo adquirir jurisdicion,

antes bien quedò integra,& salva al Iuez de la primera instancia, que era el Metropolitano, por mas cercano a la Diocesi de Taraçona, como està dispuesto por los señores Cardenales Sanctæ Congregationis Concilij. Trindent. Alli: *Quod quandò lis vertitur inter Episcopum, vel etiam aliàs suspectum, & alium, non sit causa committenda in Curia ex solo consensu Episcopi, sed stylus Rom. Cur. sit observandus, vt tunc viciniori ordinario commitatur, ne pars litigans vltra suam patriam cum tanto dispendio litigare cogatur. Salgad. de reten. 2. part. cap. 5. §. 1. num. 11. & cap. 3. nu. 13.* Y asi esta segunda comission, en virtud de la qual se cōcediò el mandato a favor del señor Obispo, devia estàr manu propria sanctissimi subscripta, como dispone el Concilio *in cap. causa omnes 20. sess. 24. de reform*, para evocar el conocimiento del Iuez de la primera instācia, *Notont. Nicol. Garcia de benef. 6. p. cap. 3. à n. 6. Barbos. de potestate Episcopi tom. 2. alleg. 81. n. 10. Flores de Mena practic. quæst. lib. 1. quæst. 12. nu. 11. Salgad. de reten. 2. p. c. 6. n. 19.* Y por este defecto fue la manutencion ipso iure nulla.

A esta instancia respondiò el motiuo de la Real Audiencia, que por aver tenido principio esta causa *Tirasonen. Episcopo litem instaurante de anno 1550. corā R. D. Achile de Grasis S. Rota Auditore non potuit senior illa contentio formalitate legis Iuniori cōprehendi.*

Fundandose en la regla vulgar, quod *causa semel Rotalis efficitur semper Rotalis, quia cōmissa in Curia inde regulariter amplius non extrahitur, Scac. de appell. quæst. 17. limit. 47. memb. 3. num. 24. Covar. pract. quæst. n. 5. lib. 1.*

Pero se responde, que tiene esta como todas las reglas

glas su limitacion, pues aunque regularmente, *non potest extrahi à Curia, nisi per rescriptum, & ex certa scientia, & consensu Papæ, vt sequitur Put. decis. 240. in vna Bononiens. num. 7. & 3. in fin. & num. 4. lib. 2.* Pero fallit, quando la causa se introduce en la Rota por apelacion ab interlocutoria: vna cum ipso negotio principali, porque no puede el Iuez delegado conocer de la causa principal, sino declara primero justa, ò injusta la apelacion, *quasi huius concessionis sit hæc propria conditio, & interpretatio, secundum Ægidium à Belam. decis. 419. & seq.* Y lo mismo dixo la Rota en otras muchas decisiones que refiere *Couar. d. c. 9. lib. 1. à n. 5. vers. Secunda conclusio.*

Y asi no aviendo el Iuez delegado en este causa, conocido de la nulidad de las letras que despachò el Metropolitano, y de que interpuso el señor Obispo la apelacion, aunque tuviera comision para tratar del libre exercicio de la jurisdiccion, que era la causa principal, no pudo entrometerse a conocer de ella, por no aver pronunciado primero sobre la justificacion de la apelacion interpuesta, con que perteneciò siempre al Iuez de la primera instãcia, y ante èl solo se pudo conocer: singularmente aviendo dexado la causa desierta las partes, sin aver hecho diligencia alguna en 60. años, q̃ fue lo mismo, que no aver apelado, ò renunciado la lite, y apartadose, con el silencio, de aver obtenido la primera comision con que feneciò la instancia, y con ella la jurisdiccion del Iuez delegado, *leg. facta, §. si quis bonorum, ff. ad Trebelian. Bald. in cap. 1. col. penult. si de investitura inter Dominum, & vassallum, Surd. cons. 160. num. 22. lib. 2.* de tal manera, que non dicitur amplius Iudex, sed privata persona, *Cravet. cons. 270. circa fin. Vanc. de nullit. ex defect. iurisd. num. 115.*

&

& 127. cum pluribus seqq. copiosè Salgad. de retent. dict. par. 2. cap. 12. à num. 61. & duobus sequentib.

Y en el 64. dize: *Quo casu cum perempta instantia, & iurisdictio reddatur ad non causam, & res reperiatur integra, & reducatur ad illum priorem statum, quo erant litteræ, & rescriptum ante eius exercitium, & citationem emanatam, cum omnia resolvantur, subintrat iurisdictio in prima instantia contra heredem defuncti de novo conveniendum: ex hactenus abundè probatis, ac per consequens eius causa ordinario per Senatum remitenda erit.*

Porque siempre que la primera evocació de la causa por el Pontifice a jurisdictione Ordinarij cessa por renunciació, vel alio modo, al instante el Iuez Ordinario vendicat, & recuperat suam iurisdictionem. *Federic. de Senis cons. 14. Felin. in cap. cum omnes num. 8. de constitut. Barbos. in collectan. ad cap. cum tempore sub num. 5. de arbitri. quia per impedimenti hominis remotionem velociter, statim, & ipso iure subintrat iuris dispositio, ita vt fingatur impedimentum retrò non ad fuisse Castillo controv. tom. 6. cap. 143. §. vnico num. 15. vers. Secundus casus est*, por ser la jurisdiccion ordinaria la mas natural, y favorable, *Vanc. de nullitat. ex defect. iurisd. & inde num. 24. Monet. de conservatoribus cap. 7. num. 343. cessante, & sublato prioris commissionis impedimento res facile revertitur ad suam naturam iuxta reg. text. in l. si vnus, §. pactus non peteret, ff. de pact. docet Salg. vbi proximè p. 2. d. c. 12. à n. 47.*

Ni desvanece este assumpto, que es cierto la Real Audiencia en el motivo, diziendo: *Secunda minus refragatur quod manutentio prima à R. D. Achile de anno 1551. in partibus numquam executa, eaque sexaginta, & amplius post annos circumducta, non potuit ab*

Emi-

Eminent. D. Cardinali Sacrato (causæ tunc Auditore) de anno 1519, *mediatè suffecto in decisione sua extensa, rel axanda decerni. Respondetur enim, quod & si antiquum mandatum de manutenẽdo absoletum, aut senniò extinctum, vel ne hæsitaverit novum, & litteratum relaxandum intrepidè asseruerit. Vltra quod nec proprietati obesse potest in aliquo: liquet etiam commissionem D. Sacrati manu propria Sanctissimi Pauli V. subscriptam, licèt ad causam ante Concilium Rotalem excitandam credamus abundare.*

A q̃ se responde, que aunq̃ estè signada manu sanctissimi la primera comissiõ de Sacrato, por el defecto de citacion, no adquiriò el Auditor jurisdiccion alguna, *immo res nõ desinit esse integra*, y assi perteneciò siẽpre al Metropolitano, como a Iuez natural desta causa, en primera instancia, y para que su Santidad le evocasse el conocimiento por la segunda comission, devia subscrivir esta manu propria, y no lo hizo, y aver tãbien citado el Iuez delegado a estas partes, q̃ no citò, con que por estos defectos, no pudo radicar la jurisdiccion en la Rota, ni introducir lite a perjuizio suyo, ni conceder el decreto de manutencion al señor Obispo, que notoriamente fue nulo, cuyo defecto daña tambiẽ a la propiedad, pues la causa no se deve tomar de las primeras comissiones despachadas antes del Concilio, por que fenecieron ya por la desercion del pleito, y desestimiento de la instancia con el olvido, y silencio, sino de estas vltimas que se despacharon despues de la publicacion del Concilio, y que son defectuosas.

Y porque aviendo obtenido el señor Obispo segunda comission, dirigida tambien a M. Sacra-

 to,

to, se apartò de la primera, y la renunciò, iuxta doctrinas *per Thom. Sanchez de matrimonio lib. 8. disp. 22. à num. 76. tom. 3. fol. 637.* qua propter iste impetrans neutra potest iubari, non prima, quia renunciata, non secunda, quia inutilis ex defectu formæ subscriptionis obstante decreto irritanti, *Concil. Trident. sess. 24. de reform. cap. 20. iuxta text, in leg. licèt 20, ff. de adimendis legatis.* ibi: *Licèt transferant legatum in eum cumquo nobis testamenti factio non est, sive in servum proprium cui, sine libertate legavero, licèt eis non debeatur, nec illi tamen debetur cui fuerit ademptum.* Palabras son que rafiere Salgado *de reten. 2. par. d. cap. 12. §. vnic. nu. 26.*

Vltra de que no se executò la manutencion, antes bien quedò prescripta, y feneciò la instancia del señor Obispo, no solo con la obtencion del decreto, sino tãbien por el silencio, y descercion de la causa, pues desde el año de 1619. q̃ se concediò la manutencion, hasta el de 1656. gozò pacificamente este Arcedianato del privilegio, y essencion que litiga.

TERCERA MANVTENCION de M. Leon Verospio.

DEspues del silencio de 37. años el señor Obispo a instancias repetidas de su Iglesia, suplicò a su Santidad subrogasse a M. Leon Verospio en el conocimiento de la causa, *cum omnibus facultatibus in commissionibus in actis præsentatis, & contentis, & signan-*

nanter cum facultate citandi dictum Decanum adversarium, omnesque alios qui cum eo iurisdictionem ordinariam violare ausi fuerint, y respondiò la Rota: *De mandato Domini nostri Papæ Leo subrogatus procedat provt petitur, & iustitiam faciat, &c.* Y presentada la comission, decretò citacion contra el Dean de Santa MARIA de Calatayud, *omnesque alios sua divisim interesse putantes*, que se executò in partibus, y se reproduxo in actis.

Esta comission subrogatoria de M. Leon Verospio fue limitada, segun parece contra el Dean de la Iglesia Mayor de Calatayud, con que no pudo estender su comprehension a los Canonigos de dicha Iglesia, ni a las demas Iglesias Parroquiales de dicho Arcedianato, ni a la Ciudad, y Comunidad, porque la jurisdiccion delegada, no puede alargarse vltra res, & personas specificatas *Ang. in cons.* 138. *vitis omnibus num.* 1. *cum seqq. Suelv. d. cons.* 50. *nu.* 8. y en la clausula general *quoscumque alios*, no pudo comprehender a estas Vniversidades, que son personas fingidas, y de diferente calidad, y mayor suposicion, *Monet. de commu tat. vltim. vol. cap.* 6, *à num.* 363. *& Melius per Barbos. dict. claus.* 94. *à num.* 8. *cum seqq.* Y quando virtute, & vigore clausulæ generalis præfatæ estuvieran comprehendidas, devian averse especificado en la execuciō in partibus de el decreto de citacion, para que el Auditor adquiriesse jurisdiccion contra ellas, *Salgad. de reten.* 2. *part. dict. cap.* 17. *à num.* 8. *vsque ad* 17. Y por este defecto obrò el Iuez en la causa ex abrrupto, y sin jurisdiccion.

Y por no aver signado manu propria su Santi-

tidad esta comisſion, no pudo herir en la primera instancia; que como està dicho, tocava al Iuez Metropolitano, ni suple este defecto, el ser subrrogado en las primeras comisſiones de Achiles de Grasis anteriores al Concilio, porque la jurisdiccion en fuerça de estas, no se perpetuò, ni radicò en la Rota, antes bien feneciò, y quedò extincta, como se ha ponderado, y asſi devia en la comisſion de Verospio averse observado la forma que el Concilio dispone, para derogar la jurisdiccion ordinaria de la primera instancia, singularmente aviendola obtenido, solo contra el Dean de la Iglesia de Calatayud, *ita vt si hac secunda cōmisſio (prima sublata) sit nova cōmisſio, & contra novam personam debet omnino habere subscriptionem manu sanctisſimi iuxta Trid. Decretum in d. cap. 20. aliàs ea deficiente*, dixo *Salg. de retent. 2. part. dict. cap. 12. num. 47. Senatus hic Supremus causam remitet ad ordinarium cum contra illud decretum ius primæ instantiæ manifestè percutiatur.*

Ni purgò estos defectos la comparicion de los Dean, y Canonigos de Santa MARIA de Calatayud, que a fin de obtener remissoria *in partibus, & ad effectum probandi non nullos articulos, quos exhibuerunt*, comparecieron, porque nunca pudieron perjudicar a la Ciudad, y Comunidad, igual, y principalmente interessados, que no fueron citadas, ni comparecieron, pues es maxima assentada, y llana en el derecho, que quando dos pretenden igual, y principalmente eamdem rem *sententia pro vno, vel adversus illum lata non prodest, nec nocet alteri, Iasson in §. præiudiciales, institut. de actionib. num. 27. latè Otalora*

de

de nobilit. 2. p.5.p.princ.cap.8.num.2.cum seqq.fol.207 Covarrub.in pract.quæst. cap.13.num.5.& facit lex 19. tit.2.part.3.Tiraquel.in tract.res inter alios acta, limit. 18. Ioan.Fab.in dict.§.præiudiciales nu.41. Pert.Surd. decis.289.num.12. Mier.tract.de maiorat.2.part.quæst. 4.illat. 2. num. 31.in noviori impressione, optimè Reg. Sesse decis.10.per tot. El exemplo ponen los Doctores en dos Colegatarios, ò coherederos, ò entre dos hermanos que litigan sobre la Nobleza, porque aunque vno se declare plebeyo, no daña al otro, antes bien se puede con superior probança declarar a su favor lo contrario: *Pro quo citant. DD.leg.ad probationẽ, C.de probat. & de hoc vide etiam latè Tiraquel.in tract. de nobilit. cap. 37. num. 7. qui multos allegat, & ad id leg. cum duobus, Cod.de inofficioso testament. iuncta, leg. Papinian.§.si ex causa, ff.eodem ad hoc, quod vbi sententia facit ius quoad alios non nocet tamen habenti ius æque principale, quemadmodum sententia lata contra plures præsentes, & legitimè citatos contra absentes autem, nec legitimè vocatos nulla est, provt ita obtinuisse in Rota, dicit Mandos.ad Lapum alleg.80.in verb.lib.60.in causa, Roman.bonorum de Zambessarijs coram ordinario, Gratian.discept.cap.126.nu.12.to.1.vt refert Salgad.de Reg.protec.p.4.c.8.à num.27.vsque ad 32.*

De esta idea cierta, nace otro principio irrefragable, que estas sentencias, y Decretos de manutencion no pueden causar perjuizio a la Ciudad, y Comunidad, ni a los demas Lugares que se opusieron en la aprehension, como parte formal deste cuerpo mixto, è indiuiduo del Arcedianato, ni a la Santa Iglesia Colegial del Santo Sepulcro, ni a las demas Iglesias, porq̃ no

fueron çitadas, ni cōparecieron, y por estar en la quasi possession deste drecho, son parte legitima para impedir la execucion de lo juzgado, *vt Magistraliter tenet Salgad. de protect. Reg. par. 4. dict. cap. 8. à n. 32. vsque ad* 37. alli: *Hinc etiam est, nam tertio possessori rei non citato ad cuius restitutionem alius condemnatus est res iudicata non nocet, sed potest opponens de sua exceptione, & possessionis iure docere, & executorialium executionem impedire, ipsa siquidem adversus illum locum habere nullo modo potest. Rebuf. in com. ad leg. gal. tit. 2. de lit. oblig. art. 2. gloss. 1. num. 63. & 64. Neguzan. de pign. 1. memb. part. 8. nu. 10. & 11. Petr. Dueñas in Reg. 279 num. 2. & 3. cum seqq. Marant. de ordine iud. 6. part. actu 3. princip. num. 32. & 33. Rod. Xuarez in repet. leg. postrema in declaratione, leg. Reg. limit. 1. num. 1. 2, & 4. cum alijs seqq. Azebed. in leg. fin. tit. 21. lib. 4. recopilat. Gondizal. de Paz in praxi 4. part. 1. tom. cap. 1. num. 49. Parla lib. 2. rerum quot. cap. fin. 4 part. §. 5. num. 1. & 2. Felician. de censib. lib. 3. cap. 4. num. 6.* qui declarant, sive ius executivum proveniat ab actione reali, & hypotecaria, sive ab actione personali, *per text. in leg. debitori, Cod. si adversus creditorem præscript. opponat. vbi Bart. ex leg. 1. §. si hæres percepto fundo, ff. ad sen. C. Treb. lib. 1. & 2. C. quibus res iudic. non noce. leg. nam postea, §. fin. ff. de iur. iur. cum alijs ab eisdem citatis; Giurb. decis. 93. num. 3. ad fin. & per leg. à Divo Pio, §. super rebus, & gloss. ibi verb. controversia, ff. de re iud. tenet Alois. Ric. in collect. decis. 1257. 4. part.* dicens quod executio, & si trium conformium impeditur; si tertius de cuius interesse agitur ratione suæ possessionis non fuerit citatus super re, per sententiam al-

teri ad iudicatam, *tenet Rota decis. 13. de re iud. in antiq. & fuisse tentum in vna Burg. de Elin. Vbi 26. Novembris 1588. coram Orano testatur Ric.* ibi: *etiam, quod tertius solius possessionis ratione poterit impedire executionem sententiæ latæ super re alteri ad iudicatæ, secus autem quando ipse tertius rem non possidet, quia tunc nec est legitimus contradictor, nec executionem impedit. Bisignet. decis. 4. de iudi, & fuisse dictum in vna Beno. possessionis* 10. *Novemb.* 1596. *coram corduba, testatur Ric. vbi proxim. d. colect.* 1257. *à prin. vbi per totã tractat. de limitationibus*, & magis nos in specie dicemus inferius. Et huic tertio possessori sufficit suam possessionem probare ad impediẽdã executionem nõ tamẽ tenetur titulo iustificare, *vt post alios latius comprobat Giurb. dec.* 93. *n.* 3. & 4, *Soci. cons.* 158. *col.* 6. *Gozad. cons.* 103. *col.* 3. *Roland. cons,* 5. *num.* 15. *lib.* 2. *Personalis de adipiscend. num.* 340. *Vincent. Carroc. in tract. de excep. excep.* 69. *n.* 30. & *post alios, diximus infra n.* 87. & *vide à n.* 81.

Y aunque desta doctrina tan puntual claramente se colige, que el tercer possehedor, que no ha sido citado, solo con probar su possessio, aunq̃ nũca la justifique, ni alegue titulo, impide la execucion de las sentencias, aunque sean tres, y conformes. La Ciudad, y Comunidad, no solo hán probado concluyentemente su quasi possession, como resúlta de el processo, sino afiançado, y justificado su drecho en el mejor titulo, que es la inmemorial, cum habeat vires Apostolicæ concessionis factæ cũ causa, & certa scientia, *Valenz. cum plurib. cons.* 31. *num.* 27. & *cons.* 20. *num.* 48. *Castillo de tertys, cap.* 3. *num.* 6. Calificado

do con dos Decretos de aprehension. La primera proveyò V. S. a pedimiento de ambas Vniversidades. La segunda, la Real Audiencia, y confirmò dos vezes, y apoyado con tres Decretos de firmas que V. S. concediò en los años 1551. 1620, y 1641. en apoyo, y calificacion de el drecho que gozan; y asi no puede dañar, que la Rota sin oìrlos lo despreciasse por secundario, y remoto, entendiendo, que primariè pertenece a los Eclesiasticos solamente, y que no fue necessario citar a otros, *ex gloss. communiter recepta in l. de vnoquoque in verb. quos causa, ff. de re iud. Covar. pract. q. c. 13. n. 6.*

Porque para q̃ se vea, que fue vna inteligencia erronea en agravio conocido destas partes, se deve suponer, q̃ esta prerogativa acreditada por tantos siglos de possesiõ pacifica, igualmẽte cõpete, asi a las Iglesias Colegiales, y Parroquiales, como a la Ciudad, y otros Lugares q̃ componen el Arcedianato, porque todos juntos han adquirido esta essencion por vn mismo titulo, que es la inmemorial, sin que los señores Obispos, ni la Iglesia en Sedevacante, ayan vsado, y exercido en tiempo alguno la jurisdicccion en diferente forma, con que a todos æque, & principaliter, pertenece, y compete, no simpliciter a los Eclesiasticos, ni a la Ciudad, y Comunidad, sino mixtè, & conexè a todos, y no como a incolas deste, o aquel Lugar, sino como a vezinos, y habitadores del territorio, por ser quien ha obtenido el privilegio, como se ha probado en ambas aprehensiones, y en tres decretos de firma.

De donde nace, que es comun, conexo, y complicado

do este derecho en todos,porq̃ assi los Eclesiasticos,co mo los seculares están en quasi possessión pacifica de prohibir a los señores Obispos,y a su Sãta Iglesia en su caso el exercicio de la jurisdiccion,fuera de dicho territorio , y son consortes , è igualmente interessados,y les compete vn mismo drecho,y la defensa deste *iuxt.text.vbi DD.in leg.fin.C.si vnus ex pluribus, cap. vna sententia extra de appellat. latissimè Lanzelot. tract. de attent. ampliat.* 11. *per tot. Fontanel. de pact. nuptial, clauf.* 4.*gloss.* 11.*num.* 80. De que se infiere, que los Lugares que se opusieron nuevamente en processo , porque tienen coequale ius,devieron ser oydos,y no se les pudo negar copia de lo q̃ por parte de el señor Obispo se pretendia , y que no bastò dar traslado a la Ciudad,y Comunidad, porque devia sustanciarse el incidente , y la causa con todos los que tienen igual interes,iuxta traddita per DD. supra relatos.

Conclusion es cierta,que quando el drecho es connexo,y complicado,y la causa,y remedio inseparable, se ha de sustanciar , y sentenciar el pleyto con todos. Los que tienen coequale ius , porque de otra manera la sentencia , no solo es nula, respecto de los que no son oydos , y citados , sino tambien respecto de los citados , o que comparecieron , y litigaron,como enseña Salgado con el Magisterio que acostumbra *de retent.*1.*part.cap.*13.*nu.*39.& *seqq.*alli: *Facit altera Rota decissio,vt per Farin.decis.*272.*in Post. tom.*2.*quæ in nu.*3.*ita ait:Nec visum fuit posse substineri sententiam saltim,quo ad citatos cum omnes prætendant venire ex eodem fideicommisso:eadem est omnibus*

causa defensionis,leg.in hoc iudicio, vbi gloss. & DD. ff. familiæ hercis , & fuit in his terminis in eadem causa resolutum die 10.*Decembris* 1604.*& die* 1. *Iulij* 1605. coram bon. me. Iusto,y trae otras muchas decisiones en corroboracion , *& de pluribus venientibus ex eodem iure fuit dictum in maceratens. hæreditatis* 13.*Maij* 1616.*coram R.P.D.Cavalerio,& ideo si plures sint possessores,& vnus citetur dumtaxat,alter vero non processus fuit nullus ita fuit dictum in Rom. Spolij domus* 15.*Decemb.*1617.*coram R.P.D. Pirovano* que refiere Salgado vbi proximè en el *num.* 41. y puede seruir de alegacion copiosissima;y en el *n.*48.en el *vers.Ex quibus omnibus*,alli: *Quæ verissima sunt libenter nūc recedimus ab opinione aliquorum DD.quos retulimus in tract.de Reg.protect.*4.*part. cap.* 8. *à num.* 350. *vsque ad* 352. *dicentium quod in individuis sententia contra vnum lata alijs non citatis nocet,& prodest quam sanam,sed scrupulosam esse fatemur ex his, quæ acuratè congessimus hactenus hoc capite,quæ omnino est intelligenda , quando inter consortes adest ius separabile,& quod comodè potest dividi provt alibi dixi loco mox citando.*

Luego bien se infiere,que siendo este drecho mixto , y complicado , y que no es divisible , porque no puede conservarse,respecto de la Ciudad, y la Comunidad sin influencia de los Lugares opuestos, y de las Iglesias Parroquiales de dicho Arcedianato,ni en este sin participacion de todos , por la connexion, y mixtura deste drecho: *Connexa etenim, & individua adeo reputantur idem,vt nihil fieri possit contra vnum quin fiat contra alium , & in eum inferat præiudicium Sig.*

Scac.de appellat.quæst.27.limit.21.num. 26. Salgad. de suplic.part.1.dict.cap.13. nu. 27. porque no es peculiar, y privativo de Calatayud, y su Comunidad, *cum res communis ante divisionem propria dici nequit gloss. in leg. id quod nostrum. & ibi Dec.num.4. & etiam additio. ad ipsum, ff. de reg. iuris, Portol. de consortibus, cap. 9 num. 8.* Sino mixto, complicado, è individuo, porque todo el Arcedianato lo ha adquirido, y qualquier Lugar es parte legitima para que la jurisdiccion se exerza en esta forma. *Quia in re indivissa, & in qualibet parte illius quilibet ex socijs, & consortibus habet ius, & partem, leg. Mævius. §. duobus, & ibi gloss. notabilis in verb. hanc eandem, & ibi Paul. de Castro num. 5. ff. delegat. 2. Portol. dict. cap. 9. nu. 9. & 10.* Con que la sentencia de la Real Audiencia, que negò copia a la Iglesia Colegial del Santo Sepulcro, y a los demas Lugares que componen dicho Arcedianato, y se opusieron nuevamente en processo, ha de ser nula, respecto de todos, aunque la Ciudad, y Comunidad ayan litigado, por ser este derecho individuo, y complicado.

Y asimismo esta tercera manutencion que relaxò Verospio, no aviendo citado mas que al Dean de la Iglesia Colegial de Santa MARIA de Calatayud, ni aviendo comparecido mas que los Canonigos de dicha Iglesia, ha de ser nula, assi respecto de la Ciudad, y Comunidad, y la Iglesia Colegial del Santo Sepulcro, y los demas Lugares que nuevamente se opusieron, por no aver sido citados ni aver cõparecido en este juizio, ni en los antecedentes, sino tambien ha de ser nula, respecto del Dean que fue citado, y de los Cano-

nigos de su Iglesia, que comparecieron: y lo mismo se dirà de las sentencias de la propiedad, porque padecen el mismo defecto.

Ni pudo bastar la citacion de Luis Gomez Borges, como a Procurador del Deã, Canonigos, y Cabildo de dicha Iglesia de Santa MARIA: *Necnon etiam incolarum dicti oppidi, eiusque Archidiaconatus, & districtus, aliorumque litisconsortium.* Porque no tuvo poder de la Ciudad, y Comunidad, ni a la Sagrada Rota le constò, ni se deve estar a su assercion, porque devia venir inserto en dichos executoriales, y por este defecto no se introduxo lite, *Rota recenti coram Phamphilio iure spoletam Prædij Lunæ 9. Decem.* 1619. *notat Casadoro decis.* 40. *vt sup. reg. Crescent. decis.* 5. *de causa possessionis, & proprietatis, Caputaquens dec.* 14. *n.* 1. *p.* 3.

A mas, que dicha citacion se decretò solamente: *Ad videndum dictos instantes manuteneri in possessione, vel quasi exercendi omnimodam iurisdictionem per se, vel suos Vicarios foraneos vbiq; seu in quacũq; parte, sive loco Diœcesis Tiras.* La qual era necessaria para la expedicion del mandato executivo, y de las letras executoriales que se relaxaron, *Rot. decis.* 879 *Seraphin. Put. decis.* 73. *lib.* 1. *Salgad. de protect. Reg. part.* 4. *cap.* 1. *num.* 42. Pero no se citò personalmente a los interessados quãdo se introduxo la causa, como era precisso, por ser incoativa, y por aver sobreseido espacio de 34. años, vt remanet probatum.

PRIMERA SENTENCIA DE la Propiedad de M. Flaminio Taya.

AViendo apelado los Dean, y Canonigos de la Iglesia Colegial de Calatayud del mandato de manutenendo que relaxò Leon Verospio, remitiò su Santidad el conocimiento de la apelacion a Flaminio Taya, y despues de aver hecho las partes algunas diligencias judiciales, a instancia de el señor Obispo, y del Cabildo de su Iglesia, passò a conocer de la propiedad, y propuso en la Rota por dubio: *An constaret de bono iure Reverendissimi D. Episcopi super exercitio omnimodæ iurisdictionis*: Y se decidiò affirmativè, cuya decission saliò a 11. de Mayo de 1661. y la sentencia condemnante, assi a los Eclesiasticos, como a los Seculares.

Esta comission, y primera sentencia, son notoriamente nulas, por falta de jurisdiccion, porque solo pudo conocer el Auditor de la nulidad, ò valididad del mandato de Leō Verospio, de que se interpuso recurso alli: *Dignetur igitur sanctitas vestra causam, & causas appellationis, appellationum nullitatis, & nullitatum, &c.* y en las siguientes à pag. 11. alli: *Et vltimo loco coram nobis in vim specialis commissionis in gradu appellationis à mandato de manutenendo per R. D. Verospium Coauditorem nostrum ad favorem R. D. Episcopi Tirasonen. concesso, & relaxato.* Y assi no pudo dilatar el conocimiento al juizio de la propiedad, articulo totalmente distinto, y no deducido, ni comprehen-

dido en dicha apelacion en que excediò gravemente los limites de su jurisdiccion, *Put.decis.184.num.4.lib.2.pulchrè Bald.in leg.per hanc 4.num.10.vers.Quæro ergo in fin.Cod.de temp.appellat.Marant.de Ord.iudic.part.6.art.2.in verb.Et quandoque sub nu. 263.fol.482.Salg.de reten.2.p.c.8.à n.8.*

Solo puede el Iuez del recurso estender su conocimiento, y variar el juizio ad noviter deductum, quando concurren los tres requisitos que necessita la excepcion de cosa juzgada: *Identitas rei, causa, & personarum Francus cap.cum in Ecclesia 36. num. 8. de appellat. Rebuf.eodem tract.Gloss.vnic.sub num.33.tom.3. Scac.de appellat.quæst.11.num. 29.* Luego no aviendo litigado ante Verospio, mas que los Dean, y Canonigos de Santa MARIA en el juizio de manutencion, de que interpusieron recurso, no pudo Flaminio Taya transcender al juizio de la propiedad, y condenar a los Seculares que no litigaron, con que assi en las personas, como en el juizio faltò la identidad que se requiere, y nunca la sentencia de possession puede obrar efectos cosa juzgada para la propiedad, cum nihil inter se habeant ista iudicia commune, *leg. naturaliter, §. nihil commune, vbi Bart.ff. de acquir. possess. Marquesan.de commissione appellationis in possess.salva. & alijs, part.1.§.1.num.215. in vltim. impressione.* Y por el consiguiente el excesso de la comission, es notorio, *Suelves dict.cons.50.num.10.semicent. 1. Mant. decis.303.*

A esto respondiò la Real Audiencia en el motiuo, alli: *Quia his fit satis dum constat commissionem obtentam esse ab appellãtibus cum toto negotio principali, clausula quam, & quas, & expressè de perpetuo agendum*

præ-

præiudicio in partibus agnovisse: quibus si originalis, & primitiva R. D. Achilis, vna, & altera adiungatur cōmissio (quorum prima plenaria fuit) præter insertas ex quibus illum forsam procedere enunciatur: indubitatum est litem hanc in possessorio, & petitorio esse Rotalem ab effectu non solum, sed ab affectu ex omnium factis, gestis & colligantium voto: maximè ab eisdem qui in plenario egerint semel, & iterum appellaverint, gravius certamen inierint, remissorias produxerint, & toties belicatione reassumpta in omnibusque, vel agendo, vel excipiendo tentaverint, superati.

Pero se replica, que aunque parezca tan general, y eficaz la comprehension destas clausulas, es cierto, que si se examina con cuidado su virtud, y eficacia, no se hallarà tan dilatada, ni extensiva, porque discurriendo. Primero por la clausula *cum toto negotio principali*; aunque denotat causam possessorij, & petitorij, *Barbos. claus.* 39. *num.* 6. & dans facultatem, vt in petitorio etiam procedatur, *citat Veralum dec.* 132. *per tot. par.* 1. *Suelv. d. cons.* 50. 1. *semicent. à n.* 8.

Siempre se entiende strictè, de, & circa causam & actionem intentatam, *Barbos. vbi proxim. à num.* 7. *Greg. decis.* 345. *nu.* 4. y lo mismo se dize de la clausula *quam, & quas, quæ licèt aposita in commissione possessionis facit etiam, vt petitorium deduci posit, vt fuit dictum in Gerunden. hebdomadariæ* 3. *Iunij* 1613. *coram D. Patriarcha Pamphilio, impressa per Fari. decis.* 455. *n.* 2. *p.* 2. *recētior.* esto procede solo antes de introducirse el Iuez en el conocimiento de la possessiō, pero no despues; quia nō mutat naturā iudicij cœpti. *Marquesan. part.* 1. *cap.* 5. *de commissione appellationis in Roman. Cur, num.* 69. *fol.* 201. alli: *Tandem non te lateat clausulam*

lam hanc, quam, & quas non mutare cœptum iudicium. Moedean. dec. 5. n. 1. & 2. de iudicijs, Barb. d. clauſ. 121. n. 26.

Y aſsi aviendoſe introducido a conocer M. Flaminio Taya del mandato de manutencion, que relaxò Verospio, y hecho ante èl diverſas diligencias las partes, y conteſtado lite, como conſta de los executoriales, alli: *Cuius quidem commiſsionis vigore idem, R. P. D. Taya Coadiutor noſter ad nonnullos actus, & terminos iudiciales inter partes præfatas ſeu verius eorum legitimos Procuratores in cauſa, & cauſis huiuſmodi ritè proceſſerit.* No pudo introducirſe en el juizio de la propiedad, ſin terminar primero la cauſa poſſeſſoria en todos ſus articulos, porque el drecho tiene aſſentado por orden neceſſario, que en todas las cauſas el conocimiento poſſeſſorio ſea vehiculo, y diſpoſicion previa de la propiedad, *leg. ordinari, Cod. de rei vindicat. cap. Paſtoral. verb. Quod de recuper. cauſa poſſeſsionis, & proprietatis, Ciarlin. lib. 2. controverſ. cap. 127. in fin.* Y eſtando ſuſpendido el juizio poſſeſſorio por la apelacion, fue nulla la ſentencia dada en la propiedad, *Salgad. de ſuplic. dict. part. 2. cap. 17. num.* 40. alli: *Sententia nulla fuit vt prolata ſuper petitorio durante adhuc poſſeſſory eius ſuſpenſione, Farinac. tom. 4. deciſ. 141. num. 4.*

Y aſsi aunque el Iuez del poſſeſſorio pueda conocer tambien de la propiedad; eſto ſe deve entender del Iuez de la primera inſtancia, obſervato ordine præfato, pero no del que conoce en grado de apelacion, *R. Seſſ. de inhib. cap. 3. §. 6. n. 4.*

Vltra de que ſolo el Dean, y Canonigos de Santa MARIA obtuvieron la comiſsion y aſsi no pudo eſtẽder

derse la jurisdiccion a la Ciudad, y Comunidad, y Lugares nuevamente opuestos, ni a la Iglesia Colegial de el Santo Sepulcro en virtud de dicha clausula *quam, & quas, quæ non extenditur, nisi ad personas, & res expressas, & specificatas. Immol. in cap. fin. col. 2. vers. Idẽ adde. de rescript. & se admovendas non extendi, sed admotas, Felin. in cap. relatum, num. 8. de offic. deleg. Stafil. de lit. iustis cap. 8. per tot. Rot. decis. 8. de rescrip. in novissimis. Ratio est quia talis clausula vti accessoria non potest principaliter alterari, neque mutari, Felin. in cap. licèt in corrigendis, num. 7. in fin. de offic. ordin. Decio cons. 195. vers. 2. diligenter; & cons. 313. num. 8. in fin.*

Y no pudo causar perjuizio a estas partes, por no aver sido citadas primero al juizio de propiedad, *& ad dicendũ contra commissionem, & ad libelandum,* aliàs autem no sufraga esta clausula, ni tiene fuerça, ni eficacia alguna, *Marquesan. d. part. 1. cap, 5. nu. 66.* alli: *Limita nihilominus clausulam præfatam, vt illa quis iuvari non posit, quando pars adversa non fuerit citata ad dicendum contra commissionem, & ad libelandum, vel etiam, ~~vt etiam~~ quando non sunt servati termini substantiales soliti in dicto iudicio, de quo bona est decissio Veralli. 125. num. 2. part. 3. Barbos. vbi proxim. à num. 34.*

Ni tampoco se dilata mas la comission, ni aumẽta la jurisdiccion por las palabras: *Attento quod agitur de perpetuo præiudicio,* porque no tienẽ mayor virtud ni vigor que las referidas, y solo ponderan mas la cõprehension de la comissiõ, y q̃ abraza en si la causa de propiedad, pero todas estas clausulas generales, se restringen, y limitan *ad ea quæ eiusdem naturæ sunt videli-*

cèt causas iudiciales, quia adversa pars impetrans aliud non videtur cogitasse, utique neque concedens, Vellam. decis. 318. Marques. dict. part. 1. cap. 5. num. 102.

Que los impetrantes quisieron solo comprehender la causa de la apelacion de el mandato, se manifiesta con toda evidencia en estas palabras: *Dignetur igitur sanctitas vestra causam, & causas appellationis, & appellationum nullitatis, & nullitatum ex tribus. &c. notoriaque iniustitiæ, ac iniquitatis. &c.* Y mas abaxo: *A prædicto mandato de manutenendo, alijsque gravaminibus.* Y en la conclusion de la suplica: *Cæteraque omnia, & singula faciendi, gerendi, exercendi, & exequendi in præmissis, & circa necessaria, & opportune, præmissis.* Y aunque en todas las comissiones està virtualmente embebida la clausula *super præmissis*, como ponderè arriba, que ciñe, y coharta la fuerça, y poder de las demas, en esta comision se halla expressada, porque no aya duda en que fue limitada al juizio de la possession, y se califica mas, aviendo primero las partes contestado sobre esta lite, y el Iuez hecho diversos actos judiciales, y assi no pudo sobreseer en este juizio, y transcender arrebatadamente al de propiedad a instancia de el señor Obispo, y de su Iglesia, que no impetraron la comission, ni pudieron dilatarla contra la voluntad destas partes, y en perjuizio suyo.

Y si se dixere, que presentado el rescripto se haze comun, cō q̄ pudo el señor Obispo, vsando dèl instar, que se tratasse de la propiedad: se respōde, q̄ quādo esto procediesse assi, devia intervinir citaciō antes, *quia in stata ante citationē commissio dicitur privata, privatamq; cō-*

tinere vtilitatem, de tal suerte, que puede renunciarse, aunq̄ se aya presentado al Iuez, y no pueda vsar ni valerse dèl la parte cōtraria invito impetrante: *Quia ante citationem eius interesse non consideratur, quia cum sit ad favorem impetrantis non debet in eius odium, & praeiudicium retorqueri, leg. quod favore, ff. de regul. iur. Can. in cap. ex conquest. ibi Abb. num. 10. Felin num. 9. de restit. spoliatorum, & in rub. de rescript. nu. 3.* La razon desto señalò *Marquesan.* en la *part. 1. cap. 3. de cōmiss. in partic. fol. 154. num. 38.* alli: *Praemissorum est ratio, quia ex sola rescripti impetratione alteri parti ius nō quaeritur quare si rescriptum impetravi, & postea illo vti nolo: nequit ad id meus adversarius me cogere, vt neque ad illum praesentandum quamvis interesse praetendat, cum neque per impetrationem, neque per praesentationem sit illi ius quaesitum, nisi vt retuli, quando ad hoc pars adversa sit citata.* Luego antes de ser citado el señor Obispo no pudo vsar de la comission que la Iglesia de Santa Maria obtuvo.

Ni la primera comission de Achiles pudo añadir mayor fuerça a la de Leon Verospio, porque no tiene aquella la clausula *cum toto negotio principali*, q̄ ay en esta, ni que fuesse subrogado en su lugar Verospio consta de los executoriales, y era necessario, que su Santidad lo dixesse, como en las comissiones antecedētes, que fueron subrogatorias successivamente, y hasta aqui, solo la causa fue Rotal en el possessorio, *ab effectu non solum, sed ab affectu ex omniū factis, & gestis colitigantium.* Y hasta esta tercera manutencion de Verospio, y expedicion del mandato de manutenendo, q̄ relaxò a favor del señor Obispo, no avian interpuesto

ape-

apelacion,ni recurso alguno,ni comparecido el Dean,y Canonigos de Santa Maria de Calatayud.

Pero quando en la comission de M. Taya estuviera comprehendida la propiedad, el Iuez no pudo entrar a conocer de ella, por no estar subscripta manu propria sanctissimi: *Quia cum sit articulus novus, novo eget iudicio, & nova instantia ex dispositione S. Concilij Trident. in cap. causæ omnes 20. sess. 24. Latius, & expressè probant Decius leg. edita per textum,* ibi: *num.28. Cod. de edendo, Aimon Cravet. cons. 840. Mar. Giurb. decis. 10. per tot. maximè nu. 108. & seqq. copiosè Salgad. de reten. bul. 2. part. cap. 8. num. 18.*

Conocese, que el drecho, y articulo era distinto, & noviter deductum coram iudice appellationis, diverso, y separado à iam deducto, & prosequto, quando scilicèt sententia lata super hoc non inducit rem iudicatam super noviter deducto. *Ista est mirabilis Bald. doctrina in leg. per hanc num. 11. vers. Breviter. Dicens. Quod vbicumq; non oritur exceptio rei iudicatæ. ibi appellatio vim suam non extendit, nec est prosequibilis. Sequitur Segism. Scac. de appellat. quæst. 11. num. 29. Philipp. Franc. in cap. cum in Ecclesia 36. sub num. 11. de appellat. refert Salgad. de reten. part. 2. dict. cap. 8. num. 12. & cap. 13. num. 7. &* 8. Aunque Flaminio Taya confirmara el mandato de Leon Verospio, declarando, que la apelacion interpuesta *ab isto autem manutētionis decreto*, por el Deã, y Canonigos de Sãta MARIA, no fue legitima, nũca podia esta pronunciacion causar perjuizio, ni obrar excepcion de cosa juzgada para la propiedad, *quæ nihil cõmune habet cũ pos-*

sessione: Luego notoriamente se descubre, que fue articulo separado, y distinto, a que no pudo estender su jurisdiccion sin nueva comission, guardando la forma que el Concilio dispone, ò almenos devia averse observadoen esta inviolablemente para evocar el conocimientode la propiedad al Iuez de la primera instancia, y por este defecto fue la sentencia notoriamente nula.

Y es digno de advertir tambien, que pierde la fuerça, y vigor que en si abraza la clausula *quam, & quas*, quando no està el rescripto signado manu propria sanctissimi, *Salgad. de retent. 2. part. cap.* 32. *num.* 4. y conocidamente se ofende al Iuez de la primera instancia, contra la disposicion del Santo Concilio, si el Iuez de la apelaciõ, omitiendo el conocer de el recurso interpuesto conoce de la causa, *provt in prima instantia de alio iure non deducto*, cuyo conocimiento pertenece privativamente al Iuez ordinario, *idem Salg. vbi proximè à num.* 15. *&* 16. que concluye diziendo: *Igitur absolutè dicendum est, quod in quolibet casu quo detrahitur prima Ordinarij instantia, semper clausula quam, & quas hodie amittit vires suas, suosque vberrimos effectus, eidem à iure communi attributos, quoties commissio, qua eadem clausula apponitur non fuit subscripta propria manu sanctissimi iuxta noviorem dispositionem, Conc. Triden. nec Iudex delegatus talis clausula virtute hodie potest extendere manus suas.*

Y por ser esta clausula *quam, & quas* tan extensiva, y odiosa, que evoca tacitamente la jurisdiccion super tota causa, & negotio principali a Iudice inferiore, *vt tenet Barbos. dict. claus.* 121. *num.* 14. *&* 15. *& videndus num.* 2. *&* 3. Aunque estè firmada

P pro-

propria manu sanctissimi amittit suos effectus, & idem operatur, ac si nō sit apposita, quando ad talis commissionis expeditionem non fuerit citata adversa pars cuius interest ad dicendum, & allegandum contra illam prout etiam, quando non sunt servati termini substantiales soliti in iudicio expeditionis, *vt per Verallum. dec. 125. n. 2. par. 4. Marquesan. de commissionib. part. 1. pag. 201. num. 66. in vltim. impress. Barbos. dict. clausul. 131. num. fin. quoniam cum tunc etiam de iure communi dict. claus. nihil operetur, nec habet dictos effectus, illi non suplentur per subscriptionem, quæ solum solemnitatem adhibet illi, non autem immutat eius naturam, nec aliā nouam influit, iuxta quæ latissimè deduximus hac 2. par. cap. 30. §. 1. à num. 15. cum seqq. quia cum sub dicta clausula hi effectus non contineantur (vbi deficit citatio partis) illos non poterit attribuere, nec comprehendit subscriptio propria manu sanctissimi, provt ibidem probavimus à n. 17. vsq. ad fin. refert Salg. vbi prox. à n. 17.*

Y assi por no aver precedido citacion para la expedicion del rescripto, fue nulo, aun quando no tuviera el defecto, de la forma que el Santo Concilio dispone, y assi no pudo adquirir el Auditor jurisdiccion alguna, cuya sentencia de la propiedad, por estos defectos ipso iure fue nula. Y tābien por no aver citado al Dean, y Canonigos de Santa Maria con quienes se cōtestò la lite ad videndū, & audiendū sententiā, siendo tan essencialissimo de iure, & Rotæ stylo, *ita vt eius omissio ipsam viciet, & nullam reddat, leg. ab eo. leg. si vt proponis la primera, Cod. quomodo, & quando iudex, cap. 1. in fin. de causa possess. & prop. cap. tenor de re iudic. cap. 2. de dolo, & contum. in 6. Clem. Pastoral. de re iudic. clem. sape. vers. sentent. verò, vbi*

gloss.

gloss.in verb. Ad id de verbor. signific. Salgad. de protec. Reg. part. 3. cap. 9. num. 252. Scac. de sentent. & re iudic. gloss. 9. nu. 36. Marquesan. de commis. in particulari p. 1. cap. 3. fol. 172. num. 2. & de commiss. appellat. in poss. Salu. & alijs part. 1. §. 2. fol. 1057. in Rom. hæreditatis de Zambezarijs Luna 2. Maij 1586. num. 2. A este defecto, y otros no respondiò el motivo de la Real Audiencia.

SEGVNDA SENTENCIA de M. Albergato.

APelaron los Dean, y Canonigos de Santa Maria de Calatayud desta primera sentencia de la propiedad, y a su instancia su Santidad nombrò a Marco Antonio Albergato, para que conociesse de la apelacion, propuso sucessivamente en plena Rota dubium: *An sententia R.D.Tayæ esset confirmanda, vel infirmanda*; y en 3. de Iunio de 1661. saliò la decision, y la sentencia confirmatoria, y fue notoriamente nula, porque la comision de M. Albergato, siendo nulas las antecedentes, por lo que se ha ponderado, devia tambien estar firmada manu propria sanctissimi. Y porque aviẽdo apelado solo los Dean, Canonigos, y Cabildo de Santa Maria, como consta de los executoriales, alli: *A qua pariter pro parte R.P.D.D. Decani, Canonicorum, & Capituli Ecclesiæ Collegiatæ Calataiubij ad sanctissimum, sanctamque Sedem Apostolicam iterum provocato, & appellato, &c.* no fueron citados la Ciudad, y Comunidad, ni las demas Iglesias interessadas, como era necessario, para que dicha sentencia, que abier-

abiertamente les condena, pudiesse parar perjuizio, *Salced.de leg.polit.lib.1.cap.7.§.1.n.46.*

Y tambien fue nula, porque se pronũciò sin exhibir enteramente todos los instrumentos, y autos, q̃ sirvieron de merito, y fundamento de la primera, como resulta de la decision de Vicecomite, alli: *Altera nullitas desumpta ex non integra asportatione actorum, quæ in prima instantia coram R. P. D. meo Taja, fuerunt gesta, tollitur ex eo, quod hic non processit ex culpa agentium pro Episcopo, sive Capitulo Tirasonen. sed ex mera incuria, & inadvertentia Notarij, cui integra asportatio fuit integrè commissa, provt ipsemet fatetur. Error enim Notarij parti obesse non debet, quæ iustam ac probabilem credulitatem habere potuit de integra actorum asportatione.*

Siendo cierto en drecho, que el Iuez de la apelacion procede sin jurisdiccion, y nulamente si pronuncia en la causa, no aviendo trasportado enteramente todos los autos, y documentos que el Iuez à quo tuvo presentes, *Sig.Scac.de appellat.quæst.20.num.8 11. & seqq.qui testatur ita fuisse decissum in Rot.die 13.Februarij 1609 in vna Anconit.pecuniar.coram Sacrato, Gratian.4. part.discept.cap.691.num. 28. qui plures Rotæ decissiones Farinacij allegat Maresc.variar.resol.lib.2.cap.43 num.5.cum seqq.maximè hodie stante Trid.sess.24. de reform.cap.8.§.præterea.quod habet decretum irritans, quæ nullitas non excusatur præsumptione boni iuris Socin.Iun.num.3.cons. 8. lib. 2. sed immo parte oponente prius Iudex de ea cognoscere debet, Put.decis.72. num. 6.lib.3.optimè Marescot.vbi proximè num.3.refert Salgad. de protect. Reg. part.1.cap. 8. num. 12. vsque ad 17.*

Ni ſatisface a eſto la Rota, diziendo: que no fue culpa del ſeñor Obiſpo, ſino inadvertencia del Notario, que devia tranſportar los actos, cuyo deſcuydo nò hà de dañar al ſeñor Obiſpo, que juſta, y probablemẽte creyò que los avia tranſportado enteramente. Porq̃ ſe reſponde, q̃ la equidad natural, que en todos los juizios ſe obſerva, nos advierte, quod iudicium parificetur, ſingularmente en el Tribunal de la Rota, *Marqueſàn. de commiſſ. in particul. part. 1. cap. 3. num. 42.* alli: *Eo magis quia in ſupremo ſignaturæ Tribunali parilitas in iudicio ſervãda venit adeo, vt eadem actoris, & rei ſit conditio.* Luego ſi la impericia del Notario, no daña al ſeñor Obiſpo, tampoco pudo dañar a la Igleſia de Santa MARIA, que quizàs lograrà mas favorable ſentencia, ſi M. Albergato huviera previſto todos los documentos, y autos de la primera inſtancia: en que podia fundar toda ſu juſticia.

Tampoco obſta el motivo de la Real Audiencia, donde dize: *Septima refragatur parum ex eadem deciſſione conſurgens Domini Viſconti. Acta ſcilicèt, prioris inſtantiæ de R.D. Taya non fuiſſe tranſportata ad R. D. Albergatum ſecundæ inſtantiæ Iudicem: quia idem Albergatus de re coram ſe geſta omnia acta ad ſe profitetur tranſmiſſa, qui ſecundo pronunciavit: Ergo quod Eminent. Viſconti obiter in deciſſione ex citatis obiectis ſatisfaciens alieni facti conmoneat, non intereſt. Vltra quod delegatus ad Hiſpaniæ Regna miſſus in tertia ius non dixit inſtantia, nec ſecundum eius deciſſionem emanavit reſolutio, neq; enuntiata in deciſſionibus ſunt pars integralis proceſſus neceſſaria, neque de relevantia actuum deficientium narratur in individuo, vt*

patens nullitas primo repræsentetur aspectus: credendum enim appellantes (quorum munus transportatio) vtiliora, & validiora causæ non omissuros munimenta, idque videtur suaderi, quod R. D. Otalora in locum Domini Visconti suffectus, neque his dubijs pravia sua decisione respondeat, immo Albergati sententiam confirmans omnia relevantia priorum instantiarum ad se reproducta iniurius asserat.

Porque tambien se responde, que menos se ha de estar a la assercion de Albergato, que a la de Viceccomite, porq̃ aquel ignorò la falta de los autos, por no averla opuesto la parte entõces, y ante este si la alegaron, y probaron formiter, y le cõstò evidentemente: y asi deve ser creydo, y porque en todo lo que no pende de el Iuez a solas, sino de la solicitud de las partes, y cuidado del Notario, no se le ha de creer absolutè; y sino se seguiria, q̃ aunque constasse claramente lo contrario al Iuez del recurso, no podria este reformar la sentencia, etiam que fuesse ipso iure nulla, provt in isto casu.

Fuera de que M. Albergato pudo justamente creer que no avia mas autos que los exhibidos por lo mismo que incumbe a las partes presentarlos, y al Notario del processo inserirlos en èl, para que el Iuez con vista suya pronũcie. Y no porq̃ M. Viscõti pasò a ser Nũcio de su Santidad a los Reynos de España, y no pronũciò sentencia, ni segũ su decisión se resolviò la causa, ni lo que se declara por las decisiones sea parte integral de el processo, desmerece fee en lo que dize.

Porque si se ha de dar entero credito a los executoriales, entre la relacion de lo actuado en processo, y las decisiones, y sentencias, no se deve constituir diferencia alguna, porque todo lo atesta la Rota igualmẽte,

te,ò ſino diràn eſtas partes, que en lo que las es favorable,no ſe cree a la Rota,y en lo perjudicial ſi. Vltra de que las deciſsiones ſon motivos,y parte de las ſentencias,que explican la intencion del Iuez,y juſtifican ſu dictamẽ,cõ varias razones,y doctrinas,*vt dicũt plures quos citat D.Garcia Maſtrillis dec.237.nu.4.lib.3. latè D.R.Seſ.dec.290.n.7.& 314.n.79. Font.dec.378. n.2*.Reſponden a las excepciones contrarias y ſe refierẽ a los actos,y a todo lo q̃ eſtá probado, y deducido en proceſſo,q̃ aunq̃ no ſean parte integral,merecen entera fè,ſingularmẽte quãdo aquel no ſe puede traer,porq̃ la Rota,aun copia no entrega del proceſſo,ſi ſolo vna relacion ſumaria en las letras executoriales,dõde ſe inſieren las deciſsiones,para deſcubrir mejor lo alegado, y actitado entre partes,las quales ſuponen, como parte formal del proceſſo,a que ſe deve dar entero credito.

Y aunq̃ individualmente no ſe narren los actos q̃ no ſe trãſportaron,ya conſtò al Iuez delegado, q̃ lo ateſta con individuacion,y por no aver admitido la Real Audiencia la informacion que eſtas partes ſuplicaron ſobre eſte,y otros defectos,no han podido traer mas ſuperior probança,y aſsi no ſe puede negar,que es nulidad notoria,quando por la aſſercion de Viſconti reſulta, que pronunciò Albergato *actis non integris*, y es baſtante para que los executoriales no puedan executarſe,*vt affirmat Salg.par.1.dict.cap.8.num.16.Gratian.tom.4.dict.cap.691.num.28.qui plures Rotæ deciſsiones refert.*

Y aunq̃ ſe arguye, con q̃ los apellantes no omitirian la tranſportacion de los actos neceſſarios para ſu defenſa, y q̃ no aviendo reſpondido M. Otalora a eſte de-

fec-

fecto, y cõfirmado la sentencia de Albergato, constantemente se persuade, que presentaron todos los actos relevantes de la primera instancia. Pero se replica, que este es solo argumento, ò presuncion, mas no tan eficaz, como la verdad que resulta de lo juzgado por M. Visconti, que assertivè dize lo contrario, sin que cõste de los executoriales que M. Otalora no dixesse lo mismo; ni el dexar de responder a esta excepcion, es argumento fuerte de su irrelevancia; antes prepondera, y acrecienta mayor el agravio que a estas partes hizo en despreciar nulidad tan patente.

Fue tābien nula esta pronunciacion de Albergato, porque no citò a las partes *ad audiendū sententiam*, y por ser confirmatoria de la primera que contiene nulidades notorias, quia nullitas evidens influit in alijs confirmatis, *Rot. decis. 141. num. 4. apud Farinac. tom. 4. & apud Alexand. Ludovis. decis. 554. num. 4. & 5. Marquesan. de commis. nullitat. sanat. prot. §. 1. part. 3. tom. 3. fol. 20. Salgad. de retent. bul. 2. part. dict. cap. 17. num. 40. & 2. seqq. qui in fine asserit*, despues de referir varios Autores, y decissiones de Rota: *Ex qua decissione, alijsque quatuor in ea laudatis, & alijs hactenus à nobis citatis cognosces pro constanti passim observare Rotam nullitatem, & defectum fundamentalem primæ sententiæ influere in cæteris illam confirmantibus, quæ eodem morbo pariter laborant.*

TERCERA SENTENCIA DE M. Otalora.

AViendo apelado tercera vez los Dean, y Canonigos de Santa MARIA & litisconsortes, no supli-

plicaron a su Santidad, que cometiesse la causa de la apelacion; pero a instancia de el señor Obispo, y de su Iglesia, la remitiò a M. Vitalino Viceconite, en la forma acostumbrada: *Audiat M. Vitalinus, citet etiam per edictum, inhibeat etiam sub censuris, procedat vt petitur, & iustitiam faciat*; y reparesse, que en la suplica desta comission, y nó en otra se hallan con expression nombrados la Ciudad, y Comunidad de Calatayud, y su Arcedianato, argumento cierto de que antes no avian comparecido.

Y transportados los actos, y vn processo de letras remissoriales, hecho en este processo por el Clero de Calatayud, y consortes con otras probanças, y documentos, propuso Viceconite por dubio: *An sententia Rotalis R. P. D. Albergati esset confirmanda, vel infirmanda*, y saliò la confirmacion, y decission en 14. de Diziembre de 1663. Pero por aver nombrado su Santidad a M. Visconti para Nuncio Apostolico de estos Reynos, no pronunciò sentencia, y la Rota evocò assi el conocimiento, y todos los Coauditores fueron subrogados en la causa, y despues de algunos actos, y terminos judiciales, propusieron, y altercaron el mismo dubio en plena Rota, y se resolviò, *constare de bono iure R. D. Episcopi Tirasonen.* cuya decission saliò a 15. de Iunio de 1665. pronunciò la sentencia M. Otalora, y mandò despachar los executoriales.

Esta vltima sentencia es evidentemente nula, porque por ser nulas las antecedentes, como se ha dicho devia estar firmada manu sanctissimi para poder conocer de la propiedad en primera instãcia, y tãbiẽ por influir en esta todas las nulidades que las otras padecẽ,

R que

q̃ ſon el fundamento, y principio de dicha pronunciacion. Y porq̃ para proceder en la cauſa ritè, & rectè el Auditor, y cũplir la voluntad de ſu Santidad, devia aver citado primero a todos los intereſſados, y ſin preceder dicha citacion, obrò ſin juriſdiccion, *Salgad. de ſupl. part. 2. dict. cap. 12. n. 37.*

Que la Ciudad, y Comunidad, nunca fueron citadas, claramente reſulta de la deciſsion de M. Viſconti, alli: *De validitate vero. D. D. non dubitarunt quamvis citatio executa non fuerit contra ſingulos intereſſe habentes, ſed dumtaxat in Clerum, ac non nullos Cives Calataiubij, exinde etenim ſententia nullitatis vitio obnoxia minimè remanſit; nam quotieſcumque plures habent intereſſe in cauſa unus autem primario, & principaliter alter verò ſecundarium, & conſecutivum provt nunc conſiderantur aliæ Univerſitates de Calataiubio, cum dubitari nequeat, quin reſidentia Vicarij Generalis in Calataiub. loco principaliter influeret in ſplendorem, ac honorificentiam ipſiuſmet loci, Clerici, ac Civium, ſecundario verò reſpiceret aliorum ſubditorum quandam cõmoditatem cum ipſi tali caſu non releventur ab obligatione adeundi Iudicem extra proprias domos tunc pro ſententiæ validitate ſuffragatur ſola citatio in illum ad quem principaliter defenſio ſpectare dicitur.*

Y aſsi en plena Rota ſe reconociò, que eſtas Univerſidades no eſtuvieron citadas, y apretada de la fuerça deſta nulidad, procurò ſatisfacer a ella, con el preſupueſto de que no era neceſſaria eſta citacion, por ſer el interès deſtas Univerſidades ſecundario, y acceſſorio, ſiendo tan igual, y aun ſuperior al de los citados, porque

porque el Arcediano tiene adquirido el privilegio, y essencion que litiga; Pero aun en la misma suposicion de la Rota, estando dichas Vniversidades abiertamente cōdenadas en las sentencias, devian averse citado; porq̄ el no citado, aunq̄ tenga interès remotissimo, y accessorio, no puede ser condenado, sin ser primero oydo, porque es menester citarle pro extensione præiudicij en la execucion de la sentencia, de tal suerte, que no puede ser oy despossey do.

Es puntualissima la decission 157. del Senado Pedemont. de Octauiano Cacherano à numero 9. & 10. alli: *Non obstant in contrarium adducta, quia vnico verbo omnia tollentur; nam ea procedunt, quoad actus validitatem. vt scilicèt valeat sententia absque citatione eorum quorum secundario interest, non autem procedunt, quoad gignendum tertio præiudicium, & ita debent intelligi dict. leg. 1. §. denunciari de ventre inspiciē. & leg. si Patroni, §. penult. ad Trebellian. ac gloss. in dict. leg. de vnoquoque, de re iudic. & sentit Bart. in d. l. filius fa. §. divi in prima quæstio. dum dicit quod talis sententia eis non facit præiudicium; ita distinguit Alex. in dict. leg. de vnoquoq; in vltim. fallen: ff. de re iudic. & in cons. 84. num. 10. lib. 3. Hyppol. in dict. leg. de vnoquoque, nu. 57. Curtius de feudis dict. quæst. 9. vers. Ego tamen reperio, Honded. cons. 28. per tot. ac præsertim num. 29. tom. 1. pulchrè Rebuff. cons. 176. num. 27. & 29. plures citans Farinac. decis. 584. num. 3. part. 3. in novissim.*

Y en la misma decission de Vicomine, se halla fundada esta proposicion *in dict. vers. de validitate verò.* alli: *Et in terminis sententiæ condemnantis personam*

non

non citatam, quæ licèt non citatos afficere nequeat sustinetur tamen respectu vocatorum: *Millin.decis*. 345. *in prin.* Quando el drecho, no es complicado, y connexo, como el nuestro, porq̃ en este caso es nula la sentencia, aun respeto de los citados, vt extat manifestè probatũ.

Es tan insanable este defecto, que aunque el Iuez Eclesiastico lo aya despreciado, puede el Iuez Secular del recurso conocer de el porque nunca ha sido de la voluntad de su Santidad, que se execute lo juzgado, sin oyr al que tiene interesse, *Salgad.de supl.part.* 1, *cap.* 7. *num.*71.alli: *At verò quando absque tertij citatione, & causæ cognitione per literas Apostolicas ius tertio tollitùr contra voluntatem suæ sanctitatis, cum tertio fiat ex earum executione notoria violentia; litteræ retineri possunt in Senatu, vt hactenus probatum est, ne Respublica turbetur, cum publicus rerum status ex privato sæpius turbatur; privataque iniustitia saltem causativè publicã perducit perniciem, Ceval.com.cont.com.quæst.* 956.*num.*319.*part.*4.*Giurba cons.*1.*num.* 15. & *seqq. Erasmo Cochier in thesauro, politic.*2.*part.lib.*1. *cap.* 4. *num.*52.alli: *Tum suo populo tranquilitas in membris, quibusque privatìm constet, quam publicè vniversis*, & *Giurba vbi proximè, Latius probat hãc iniustitiam vim esse publicam, qui ad id adducit illud duodecim tabullarum legis, Vis in populo ab esto.* Non *enim Iudex*, dixo Valenz.*cons*155.*à n.*62. quantũvis supremus censetur decrevisse executionẽ contra nõ citatum, *Paul. Castr. in leg.cum filium, ff.de verbor.oblig. Alciat. de præsum. reg.*3.*præsumpt.*9.*Rota Romana decis.*1565.*num.*3.*par.* 3.*lib.*3.*Roland.à Vall.cons.*5.*incipit videtur prima nu.* 10.& 11.*vol.*2. Y puede el tercer Opositor que tiene

en

en la causa interesse oponer en la execucion este defecto, para impedir los efectos de la sentencia, *leg. à D. Pio,§.si super rebus.ff.de re iudic.leg.ob maritorum.C. ne vxor pro marito, Roland. à Vall. vbi proximè à nu.4.*

A esto respondiò la Real Audiencia, lo siguiente: *Quinta ex decissione Eminẽtissimi Cardinalis R.Visconti Coauditoris tunc deputati ad tertiam sententiam ingentem intentionis suæ Achillem iactitant Episcopi adversarij, dum tantus ille vir agnoscit citationem non contra singulos habentes interesse, sed dumtaxat in Clerum, & nonnullos Cives Calataiubij esse executam: quia vltra ab eo Magistraliter prolata eruditè forsam posset responderi iurisdictionem Ecclesiæ contentiosam Clericos afficere universaliter, & pro obiecto principali, sæculares verò in certis causis, & secundario, & quod devictis qui primas habent in lite, cæteris quibus accessoriè lis contigit præiudicium redundare; sed esto, quod laici, & Ecclesiastici coequale ius Episcopo obijciant; singuli delite incitati in universali comprehensi, cum omnes agant, & impugnent iura Episcopalia Collegiatim, non discretivè, & divisim: & Ciues Calataiubij nonnullos citatos, non pro individuis, & vt singulis, sed pro Civitate, & locis Calataiubij, quæ ab eisdem reguntur vsurpandum: Vnde municipia non nominata à D. Visconti immò incerta forsam non citata singulariter apprehensionem inutilem conservare nequeũt quippe obtentam voce, & nomine Vniversitatis, Cuius assistentia, & comparitio perspicua. Nec amotio sequæstri indivisibilis, quæ legitima reputatur respectu Civitatis, & Communitatis aprehendentium potest respectu in-*

incertorum locorum suspendi, aut disecari.

La primera parte de el motiuo, dize en sustancia lo mismo que la Rota, a que se ha respondido bastantemente, y fundado que despreciò, nimia brevitate, absq; vlla ratione, el interesse mas principal destas partes, sin citarlas, ni oyrlas; pero añado aora, que la Real Audiencia, nunca pudo justificar el dictamen de la Rota con el mismo pretexto, porque hiere drechamente en la inteligencia que tuvo, quando con acuerdo grande decretò, y confirmò dos vezes esta aprehension, a instancia solamente destas Vniversidades Seculares, porque si su interesse fuera secundario, y remoto, no siendo por Fuero conocido, sino despreciado, no podia averla proveìdo, y confirmado segunda vez: Y parece declina en ofensa grave de su autoridad, dudar de la justificacion deste decreto; y disputar de nuevo los documẽtos, y probanças legitimas que fueron fundamento, y merito de su provisa. *Nam, & iniuriã facit iudicio Reverendissimæ Synodi, si quis semel iudicata, ac rectè disposita revolvere, & publicè disputare contenderit, leg. nemo* 3. *Cod. de sum. Trinit. Valenz. consf.* 171. *num.* 7. Y siendo asi, que era notorio al Iuez del recurso, y la violencia este drecho, no pudo despreciarlo: de el qual consta tambien a V.S. que por los mismos meritos, aprehendiò el Arcedianato, con que justamente imploran su proteccion, y patrocinio estas partes para desagravio del desprecio que la Rota hizo, y del desabrigo que hallaron en la Real Audiencia.

La 2. parte del motivo, supone, q̃ el drecho de los Seculares, y Eclesiasticos, aunque sea igual y vno mismo: aviẽdo sido citados algunos, se entiẽde, q̃ fuerõ todos

vni-

vniversalmente aquellos q̃ impugnan los drechos de el señor Obispo Collegiatim, non, discretivè, & divisim, y que citados algunos Ciudadanos de Calatayud, se juzga citada la Ciudad con los demás Lugares, y no individualmente este, ò aquel Ciudadano.

Pero esta satisfacion, aunque sutilmente ingeniosa, no conforma con lo que atesta la Rota, antes es contraria, porque si la palabra *nonnullos Cives*, vniversalmente cõprehendiera a todos los Lugares que forman el Arcedianato, no confessara la Rota, que no fueron citados con el presupuesto, que su interesse era secundario, y remoto, pues mas facil, y concluyentemẽte satisfacia solo con dezir, q̃ todos fueron citados Collegiatim, & non divisim: Y assi querer persuadir, que la palabra *Cives*, significa, y cõprehẽde a la Ciudad, y Comunidad, es impugnar la confession de la misma Rota, y hazer Ciudadanos a los Comunistas, y Ciudad a todos los Lugares del Arcedianato, separados, y distintos de la Ciudad, y Comunidad en el govierno politico, y jurisdiccional, quando las palabras se deven entender, segun su verdadero, propio, y natural sentido, *ad tex. in leg. 3. §. hac verba, & ibi tradita per DD. ff. de neg. gest.*

Y no se puede alterar, ni violentar la letra, dilatando su genuina, y mas propia significacion, para q̃ la singularidad comprehenda la pluralidad en materia odiosa, donde mas se deve restriñir, *Barbos. de appellat. verb. Appellat. Cives 42. nu. 7.* y quando aunque la Rota huviera dicho, que la Ciudad avia sido citada, no por esso se dirian citados la Comunidad, y Lugares que componen el Arcedianato: *Nam Civitatis appellatione secundum naturam propriam, & significationem nõ venit territorium, gloss. in cap. ego, Ludovicus 63. distinct.*

Gar-

Garcia Gironda de privilegijs, seu exemptionum explicatione, num. 937. Bal. cons. 357. Nota pro Duce in prin. lib. 5. quem citat Tusco tom. 1, lit. C. concl. 280. num. 11. Y es tambien cierto, q̃ no està comprehendida la Dioceſi in actibus potiſsimum odioſis reſtringendis, como el caſo preſente, en q̃ ſe trata de vna eſſencion tan importante, *Olerad. conſ. 121. n. 8. Bellam. deciſ. 141. Alois Ricc. collec. 1387. Archi. in cap. nullus 61. diſtin. Philip. Fran. in cap. ſi Civitas, n. 4. de ſent. excomunic. Sbroz. de Vicario Epiſcopi, lib. 1. quæſt. 29. nu. 13. Franc. Marc. deciſ. 367. num. 33. Civitas enim, & Diœceſis ſunt differentes, Rota coram Reverendiſsimo D. Coccino deciſ. 129. inter eius impreſſas. Barboſ. vbi proximè appellat. Civitas 49. num. 7.* Veaſe quanto mas dificultoſo es adelantar, y crecer las palabras *nonnullos Cives*, explicadas ya en ſu natural ſentido por la Rota a vna dilatada, y violenta ſignificacion.

La tercera parte del motivo, dize: que los Lugares, que nombrò M. Vizconti, q̃ quizás por ignorados, è inciertos, no fueron en ſingular citados, no pueden cõſervar vtil la aprehenſiõ *quippe obtentã voce, & nomine vniverſitatis, cuius aſsiſtentia, & cõparitio perſpicua.* Ni la remocion del ſequeſtro, por ſer indiviſible, y legitimamente proveydo en quanto a la Ciudad, y Comunidad Aprehendiẽtes, ſe puede ſuſpender, ni dividir, reſpecto de los otros Lugares que ſon inciertos.

Pero ſe reſponde, que ſiendo el privilegio, y eſſenciõ q̃ ſe litiga, igualmente principal en todos los Lugares del Arcedianato, y por quanto los q̃ ſe opuſierõ nuevamẽte en proceſſo, tienẽ govierno diſtinto en lo particular, no puedẽ eſtar perjudicados cõ la citacion, y cõparicion de los otros; pues aunq̃ para el exercicio de la

ju-

jurisdiccion Eclesiastica, constituyan vn cuerpo, con titulo de Arcedianato: pero como respecto deste cuerpo general, no tienen todos vn Consejo, que represente, y exercite sus vezes, es precisso que cada vno de los Lugares particularmente en que no son cuerpo de la Comunidad, sean citados, y oydos por sù interesse, y que pretendiendo vna misma cosa, pertenezca a todos vniuersal, y particularmente la defensa, y devan ser oydos, *textus optimus in leg. duobus de liberali causa, Covarrub. pract. quæst. dict. cap. 13. num. 5. cum pluribus.* Y assi no les puede dañar la citacion, y comparicion de la Ciudad, aun quando constasse (que no consta) por ser este derecho inseparable, q̃ pertenece igualmente a todos. *Connexa enim producta non possunt, nisi connexè tolli, leg. tria prædia, ff. de servirtutibus Rusticorum Salgad. cum pluribus de Reg. protect. part. 4. cap.* 10. Y que por ser individuo, y complicado, non potest dividi, nec adferri æqualem vtilitatem quoad partes si divideretur quantum affert totum ipsum, *Alexan. cons.* 186. *num.* 11. *lib.* 2. *& cons.* 143. *nu.* 7. *lib.* 7. *Cravet. cons.* 631. *nu.* 6. Porque de tal manera se considera vno mismo en todos, que no se puede conservar en Calatayud, y su Comunidad, sin influencia de los Lugares, ni en estos, sin participacion de aquellos, porque no es drecho peculiar, y priuativo, sino comun. Et res communis ante divisionem propria dici nequit, *vt docet gloss. in leg. id quod noscit, & ibi Dec. num.* 4. *& etiam additio ad ipsum, ff. de reg. iur. & aly rellati Port. de consortib. d. cap.* 9. *n.* 8.

De que se infiere, que aunque la aprehension sea indivisible, y tambien su extincion, *D. R. Sess. dec.* 188. *n.*

18. Tãpoco es divisible este drecho, por ser mixto, y cõplicado en qualquier Lugar de el Arcedianato, y de la manera q̃ es parte la Ciudad, y Comunidad, para que la jurisdiccion Eclesiastica se exercite dentro del territorio: asi mismo qualquier lugar de los opuestos es parte legitima para que la Ciudad, y Comunidad goze deste drecho, y respecto de la aprehension se conserve, *quia in re indivisa, & in qualibet parte illius quilibet ex socijs, & consortibus habet ius, & partem iuxta tex. in leg. Mevius. §. duobus, & ibi gloss. notabilis in verb. Hanc eamdem, & ibi Paul. de Cast. num. 5. ff. de leg. 2. & plures tradit Portol. in dict. cap. 9. num. 9. & 10.*

Pues son consortes la Ciudad, Comunidad, Clero vniversal, y los Lugares nuevamente opuestos; y la accion, y recurso que compete a los vnos, igualmente pertenece a los otros, de suerte, que qualquier la puede exercitar, por ser la causa mixta, y complicada, *text. in cap. fin. vt lit. penden. in 6. leg. si suspecta, ff. de inofficioso testamento, leg. venditor, ff. de Iudicijs, leg. si perlusorio, ff. de appellationib. latè Covarrub. practic. quæst. cap. 13. per tot.* Y qualquier es parte para litigar, y defender, no solo el drecho que le pertenece, sino el de los demas, *l. ab executore, §. alio. ff. de appellatio. text. etiam vbi Panormit. latissimè in cap. cum super de re iudic. & cap. super eo de officio, & potestate Iudicis delegati, Vancio de nullitat. tit. quis posit dicere de nullit. num. 21. & seq. Surd. cons. 271. Scacia de appellat q. 5. nu. 71. & seq. latissimè Covar. vbi prox. à n. 14.*

Demas, que qualquier interes, ò perjuizio, es bas-

tante, aunque sea modico, para que estos Lugares nuevamente opuestos, sean parte legitima en causa que no es divisible por su naturaleza, *vt ex traditis à Tiraq. in tract. res inter alios acta limit.* 19. *Scac. vbi proximè, num.* 73. *ex gloss. in cap. cum super verb. Interpositam de re iud. Lanz. de attent. part.* 2. *cap.* 12. *ampliat.* 14. y aunque no fuera por el interesse que tienen, sino ratione humanitatis tantum, *Scac. de Iud. lib.* 2. *cap.* 11. *nu.* 216. *Panor. in d. cap. cum super n.* 18.

Y por ser consocios, y consortes deste drecho todos los que componen el Arcedianato, pudieron la Ciudad, y Comunidad obtener el remedio, y recurso possessorio desta aprehension, no solo por si, sino tambien por los demas Lugares, *ita Bart. per illum text. express. in leg. fin. Cod. si vnus ex pluribus*, hablando de accion, y processo Real (como el de nuestra aprehension) *sic etiam Lanzelot. de attent. part.* 2. *cap.* 12. *ampliat.* 11. *per totam, præcipuè num.* 13. & 14. porque el socio puede por si, y por su consorte interponer recurso, nombrando a este por la connexion, y mixtura de la causa, *ita Scac. de appellat. cap.* 5. *nu.* 58. *quæst.* 12. *nu.* 71. *Andr. Gailo pract. obser. lib.* 1. *observ.* 126.

Todo lo qual, assi como de drecho es cierto procede tambien en Aragon sin disputa alguna, porque es efecto del consorcio tan conocido en este Reyno, que se halla en todos aquellos que tienen drecho connexo, y complicado del qual son consortes, *Bald. & Salic. in leg. dudum, Cod. de contrahenda emptione, Gozadin. cons.* 79. *num.* 2. *Portol. cum plurib. tract. de consort. cap.* 1. *num.* 5. Y a qualquier socio le es permitido defender la vtilidad comun, *Castrens. in leg. heredes, §. si*

vnus

vnus, & non tantum, ff. familiæ hærciſcundæ, & in leg. ſi hæres vnus eodem tit. latè Portol. vbi ſup. cap. 30. per tot. præcipuè num. 6. Y por eſta razon ſe aprehendiò a inſtancia de la Ciudad, y Comunidad a ſolas todo el Arcedianato, por eſte drecho que igualmente pertenece a todos los Lugares de que ſe compone. Y aunque ſegun derecho, en los bienes diviſibles no pueda el conſorte litigar mas que ſobre la parte que le pertenece, *ut diſtinguit text. gloſſ. Bart. & omnes in leg. 1. §. ſi pecunia. ff. depoſiti, & plures quos refert Portol. dict. cap. 30. num. 9.* En Aragon indiſtintamente puede aprehender los bienes, ò drechos comunes, *Portol. vbi proxim. num. 6. &* 10.

Y ſupueſto, q̃ la Ciudad, y Comunidad hã ſido parte para aprehẽder el Arcedianato con eſte drecho, por ſer individuo, y comũ, *vt docet Mol: noſter verb. Aprehen. verſ. die 5. Febr. col. 1. vbi Port. fol. 14. n. 49. tradit etiam Rebuſ. in l. 28. §. quintus, verſ. octavo, ff. de verbor. ſign. idem ſentit Manſuet. in tit. de poſſeſſor: nu. 31. verſ. item ſocius, fol. 38. columna. 2.* Porque la poſſeſſion es comun a todos, y aunque poſſea vno ſolo, aprovecha, y ſufraga al ſocio, y conſorte, *Seraphin. deciſ. 970. num. 2. Valenz. conſ. 151. à num. 57. & 67. Salgad. de ſupplic. 2. part. cap. 11. num. 52. & ſeq. Poſthio. de manut. obſervat. 73. num. 37. Bart. & alij in leg. qui iure, ff. de adquir. poſſeſſ. Angel. in leg. aſsiduis Cod. qui potio in pig. hab. Bal. in leg. ob meritorum, C. ne vxor pro marito, Alexand. conſ. 6. num. 15. Tuſch. in verb. ſocius concluſ. 302. omnes ſunt manutenendi cum illa poſſeſsio intelligatur iure familiaritatis reſpectu portionis aliorum, Gratian. diſcept. Forenſ. cap. 450. num. 1.*

25.35.& *seqq.cap.704.num,27. Portol. de consortib. cap.38.num.4.&* 5.Tambien los Lugares nuevamente opuestos,y el Clero vniversal hã de ser parte, para que la aprehension se conserve; y para que no proceda la extincion. Y porque siendo el processo Real, pudieron oponerse, y no pudo negarseles copia de lo que por parte del señor Obispo,se suplicava, pues aun al ficto antes de hazer las gritas,se le concede, y por no estar mas adelantado el processo, era incierto lo que podian deducir en sus proposiciones, y assi en despreciar su instancia,se les hizo agravio manifiesto,pues teniendo drecho complicado,eran parte legitima para que la aprehension se mantuviesse, aunque sine veri præiudicio,procediera extinguirla, respecto de la Ciudad, y Comunidad.

Y porque aun quando huvieran cõparecido la Ciudad,y Comunidad en la Rota,despues del mandato de Verospio, y de la primera sentencia de la propiedad que fulminò Flaminio Taya,aun en este caso no podia parar perjuizio lo juzgado,no solo a los Lugares nuevamente opuestos:pero ni aun a la Ciudad, y Comunidad,por quanto la comparicion es vn consentimiento tacito,pero no expresso,*iuxta gloss.receptam in cap. statutum,§.nullo de rescrip.lib.6.*Como se requiere para prorogar la jurisdiccion delegada:y porque esta causa solo estava deducida en la Rota en el juizio possessorio,y pertenecia la propiedad al Iuez ordinario de la primera instancia, sin cuyo expresso consentimiento, no pudierõ las partes prorogar el juizio,ni privarle de su drecho,sportulis, & honoribus iudicandi qui omni

lucro præferendus, & *vt in leg. Iulianus, ff. si quis omissa causa testamenti*, y por esso dixo *Salga. de suplic. 2. part. cap. 17. à num. 43. Itaque erit concludendum in hoc articulo, quod si prorogatio alienæ iurisdictionis in prima instantia fiat à parte dumtaxat absque consensu expresso, aut tacito ordinarij habentis ius, & favorem connexum, & indivisibile præiudicium, non teneat prorogatio, & ex defectu iurisdictionis sententiæ corruant ex supradictis tamquam à radice infecta provenientes poterit Senatus in protectione Concilij causam nihilominus illam ad ordinarium remitere tractandam. Quæ omnia vlterius roborantur ex singularibus doctrinis aplicatis infra à num. 58. & seqq. in responsione argumentorum.*

Y en el numero 44. hasta el 46. enseña, que el mismo que prorogò puede impedir la execucion de la cosa juzgada, *ex cap. & persona ordinarij*, cita otros muchos Autores, y lo mismo dixo 1. *part. cap.* 13. *vers.* 4. *probatur à num.* 21. *cum multis seqq. & iterum hac* 2. *p. cap.* 11. *num.* 34. *vers. quantum attinet ad* 2. *cum plurimis seqq. vsque ad finem, cap. quibus locis plurimas doctrinas, & Rotæ decisiones congessit*, para fundar, que la disposicion del Concilio es favor de la parte, y del Iuez ordinario; iusque vtriusque complicatum, vt ob renuntiationem, & consensum vnius dumtaxat executio sententiæ non posit fieri contra condemnatũ, quin inferat præiudicium alteri non renuncianti, nec consentienti, ac propterea ratione huius connexitatis, & iuris complicati impediatut etiam executio contra cõsentientem, palabras son de *Salgad.* 2. *part. dict. cap.* 17. *à num.* 46. que assi en este Lugar, como en los citados,

acu-

acuratè, & attente resoluiò, y exornò este assumpto, *iuxta declarationem à S.Congregatione latam, vt refert Paz in praxi tom.2.praelud.vltim.num. 18. & alij sumpti à Saravia de adiuntorum iurisdict. quaest.7. nu. 7.& à Navarro in praxi novi iuris Pontificij conclus. 1.aliàs 54.num.6.fol.141.refert Salgad.de suplic.p.1.d. cap.13.à n.35.*

De tal suerte, que aunque sobrevenga aprobacion, y consentimiento expresso del Ordinario, y de la parte que tiene complicado interesse, no se revalida lo juzgado, ni puede tener execucion, ni cumplimiento: *Nam re iam iudicata non accedit consensus tempore congruo; nec processus nullitas proveniens ex defectu iurisdictionis, & sic in radice convalescit per consensum partis post iam causatã nullitatem supervenientem, ex his quae latè pertractat. Salgad.2.part.dict.cap.11. à num.9.cum multis seqq.& cap.17. à num. 51. cum pluribus seqq.* y en el 79.concluye, diziendo: que en estos casos deve el Iuez del recurso retener las letras executoriales, y no permitir que se executen: *Alioquin si partes litigantes sine licentia suorum ordinariorum consentire posint in alium Iudicem, illusorium maneret decretum Concilij; & concesiones Pontificum Regi Hispaniarum concessa suisque summis sumptibus impetrata ad conservationem, & observantiam Concilij Trident. frustrarentur.*

Todas estas doctrinas, son fundamento firme de que la Ciudad, y Comunidad, aunq̃ huviessen cõparecido en la Rota, como quiere el motivo de la Real Audiẽcia, no han podido perjudicar a los demas Lugares, ni a las Iglesias que no fueron citadas, ni comparecieron;

&

& quod plus est, ni aun assi por ser el drecho individuo, connexo, y complicado, *vt eleganter docet idem Salgad. de suplic. ad sanctis. part. 2. dict. cap. 11. à num. 45. vsque ad 55. & dict. cap. 17. à num. 43. cum pluribus seqq.* que copiosamente toca el punto.

En esta misma decision de Visconte, se descubre, q̃ tãbien huvo defecto de jurisdiccion en la Rota, porq̃ la comission de Verospio, por la qual se continuò la causa despues de 40. años que sobreseyò, y fenecciò la instancia; no comprehendia; *omnes litisconsortes in prima nominatos, & contra quos olim fuit directa petitio, ac introducta lis*; y aunque a esto respondiò M. Visconti, que no fue necessario para atribuir jurisdicion al Tribunal: *Cum satis esset prima commissio ad litis prosecutionem*, cuya virtud, y eficacia no fenece, *per mortem sive amotionem Auditoris, cui causa reperiebatur commissa, cum successor absque alia facultate, causas sui prædecessoris reassumere valeat: Rotæ enim Auditorium dicitur respectu omnium vnum Tribunal, ac eadem omnium iurisdictio. Ideoque novæ causæ commissio ex abundanti quamvis nulliter impetrata fuisset, non operaretur sententiæ nullitatem, quæ tamen nullitas cessat attenta illa clausula in commissione adiecta, videlicèt cum omnibus facultatibus in alijs commissionibus in actis præsentatis, & contentis.*

Pero se responde, todo lo que se ha ponderado, respecto de la comission de Achiles, que por el transcurso de 40. años, que sobreseyò la causa despues del mandato q̃ concediò Sacrato, hasta la comission de Verospio, fenecciò, y se extinguiò el pleito, y q̃ no huvo citaciõ

de

de los Seculares. Y asi la clausula *cum omnibus facultatibus, &c.* no pudo dar, ni atribuir mas jurisdiccion: Y aunque el sucessor reasuma las causas de su antecessor *absque alia facultate*, quando en la comision ay esta clausula, ò alguna otra que altere el estado de la causa, es essencialissimo antes de su expedicion citar a todos los interessados, y comprehendidos en la primera, *Crav. cons. 91. n. 7. Rol. à Vall. cons. 4. n. 14. vol. 3. Marques. de commiss. 1. p. cap. 3. n. 43. Salg. de protect. Reg. p. 1. cap. 3. n. 124.* Y no puede adquirir jurisdiccion el subrogado, sino manda citar primero, *vt abundè constat ex supra adductis.* Y en esta causa ningun subrogado, ni sucessor citò, vt constat ab executorialibus, y asi huvo nulidad notoria, por falta de jurisdiccion, y citacion.

Despues desta decision, no aviendo dado sentencia Viccecomite, por aver passado a los Reynos de España electo Nuncio de su Santidad, reassumiò asi la Rota la causa *in statu, & terminis*, y fueron subrogados todos los Coauditores en su lugar, y propuesta la causa *in eadē plena Rota super vltimo loco decisis Dñi Coauditores steterunt indecisis, dixeruntque constare de bono iure, R. D. Episcopi Tirasonen.* y saliò la decision de M. Oralora en 15. de Iunio de 1665. y concluida la causa, *nec non citato ad concludendum, & audiendum sententiam diffinitivam.* Don Bernardo Bueno, como Procurador de la Iglesia Colegial de Santa MARIA de Calatayud, aliorumque litisconsortum, M. Oralora pronunciò la sentencia a instancia de la Santa Iglesia de Taraçona, confirmando la segunda de M. Albergato, con que por ser tercera, y conforme a las antecedentes mandò relaxar letras executoriales.

Esta vltima sentencia, no solo es claramente nula por el influxo de los defectos de las demas, *Salg. de suplic. 2. part. dict. cap. 17. num. 42. in fin.* Sino tambien porque el Auditor Otalora, de quien vienen despachados los executoriales, no tuvo jurisdiccion alguna, por quanto solo dize; que fue subrogado en lugar de Vitalino Visconti, Nuncio de su Santidad en España, sin dezir con que autoridad. *qualitas qua fundatur commissio, & iurisdictio ante omnia debet evidenter cõstare. Salg. de suplic. p. 2. cap. 30. §. 4. n. 6. cum pluribus,* y devia estar en dichos executoriales insertado el tenor de su comission, *vt decissum fuit à Rota decis. 5. aliàs 397. incipit si Episcopus, num. 3. vers. de secundo dubio de officio Vicarij in novissimis Bellam. decis. 10. incipit. Præsumitur, concl. 392. num. 5.* Porque de otra manera no funda su jurisdiccion, nam delegatus nequit procedere in causa; nisi prius ostendat litteras suæ delegationis, *vt per cap. 1. de fide instrumentor. Speculator de probationibus, §. videndum restat nu. 1. & delegato, §. superest, vers. quod si delegati iurisdictione, num. 14. & 15. notat Antonius de Butr. in cap. venerabilis sub num. 10. col. 4. vers. quartus casus de censibus cons. 236. in princip. & per leg. 1. Cod. de mandato Principum, Mascard. de probationib. dict. concl. 492. nu. 6. & 7. & 14. & seqq.* Ni se dá credito a sola su assercion; *quia delegato asserenti mandatum suæ commissionis non creditur, text. in cap. cum in iureperitus de offic. delegati, leg. vnica, Cod. de mandat. Princip. Dec. cons. 214, col. 2. vers. ad tertium, Masc. de probat. dict. concl. 951. num. 18. vbi propterea infert, quod ipse delegatus ante omnia debet ostendere litteras delegationis, Alois, Riccio. Didac. Perez. Thom. Sanchez, Tiraquel. Menoch.*

noch. Decian. Alexand. Raudenſ. Bertrand.Cravet. Azorio,quos omnes multipliciter ampliat Salgad. dict. cap.30.§.4.à num.12.& plura alia vtilia ad finem, & ſic ſuam commiſsionem tenetur inſerere in monitorialibus,vt ipſe aſſerit.

Fuera de que tampoco citò a las partes para el ſeguimiento de la cauſa,como era preciſſo, por ſer nuevo Iuez ſubrogado,vt ſupra probauimus. Y aſsi procediò en todo nulamente, y ſin juriſdiccion, y dicha vltima ſentencia que pronunciò por eſtos inſanables defectos de juriſdiccion, y citacion, contiene abierta nulidad;y no aviendo, como no huvo tercera ſentencia,ni coſa juzgada, no pudieron relaxarſe las dichas letras executoriales, cuya relaxacion tābien fue abiertamente nula,por no aver citado antes a la Ciudad, y Comunidad,ni al Clero vniverſal,ni a los demas Lugares del Arcedianato, que tienen ſu govierno independente de la Ciudad,y Comunidad, ni en tiempo alguno han ſido citados, ni comparecido en la Rota, ni Procuradores ſuyos, para que todos eſtos, por ſer igualmente intereſſados vieſſen, ſi en dicha expedicion, ò relaxacion de dichas letras avia exceſſo, *vt tenet Salgad.de protect.Reg.part.4.cap.1.num.* 42. ibi: *Quam executorialium expeditionem debet procedere omnino citatio partis victæ,& condēnatæ tāquam pœnitus neceſſaria ad videndū decerni, & relaxari executoriales,Rot.in d dec.879.Seraph.n.1.Puteus d.dec.73.lib.1.*

Cuyo defecto,nō ſolo induce nulidad,ſino que tābien præbet iuſtā cauſam appellationi, cui vt licitæ Iudex deferre tenetur omnino,*ita poſt Henriq.Boſ. in cap.de cætero de re iud.Anton. de Butr. & Panormit. in cap.fin. de præſumpt. tradit expreſsè Guid.Papa deciſ.*

cis.436.incipit cum materia, & quaest.87.n.95. Lancel. de atten.2.p.cap.12.limit.53.n.31.

Respondiò a esto la Real Audiencia, alli: *Nona ad videndum expediri litteras executoriales sucumbentes, non citatos minus officit: quia inter praesentes, & ante citatos, vt hic D. Bernardus Bueno, Procurator omniũ ad tertiam diffinitivam, nullitatem non inducit, quidquid de citatione ad exequendum suboscure, aut variè decissum comperiamus, & cum idem Dominus Otalora de eadem re iudicata incontinenti expeditionem comminatam iudicatis conformem, aut relaxet, aut subscribat, & iuris ordinem servaturum policeatur, aut credendum praecesisse citationem illam (omissam fortè) aut de iuris ordine nullatenus necessariam, & cum omnia ritè, & rectè actitata pasim asseveretur à Iudice, in dubio iuris, & facti praesumendum pro eo, maximè à nobis quibus sola patens oppresio subsidium, notionem, & imperium subministrat.*

Pero se replica, que Don Bernardo Bueno fue citado *ad concludendum, & audiendum sententiam*, tan solamente: *& citatio quoad vnum actum non operatur quoad alium, Farin. decis. 585. nu. 5. part. 4. in noviss.* Y esto es muy conforme a drecho, porque siempre los actos, y causas limitadas, producen limitados efectos; y es fuerça que sea limitado el efecto de citacion limitada, sin que pueda estenderse para otros, como lo dicta la misma razon natural, ita vt alia probatione non egeat. Y asi faltò la citacion para la expedicion de dichos executoriales, siendo tan precissa como advierte *Rebuff. in tract. de sententiae executione, num.10, & seqq. fol.* 223. ampliando esta regla de seis maneras; *Scilicèt, etiam si agatur actione personali, etiã*

si

si fiat in eadem re, vel IVDEX IDEM QVI TVLIT SENTENTIAM, AVT CONTRA EVNDEM CONDEMNATVM, & etiam si constaret defensionem non competere. Sexto, & vltimò etiam si post desertam appellationem de quo vltimo loco Marescot. variar. resolut. lib. 1. cap. 31. num. 2. & easdem ampliationes latè etiam comprobat à principio, & eumdem Rebuffum sequitur Cardinalis Tuschus practicar. concl. to. 3. lit. E. concl. 484. n. 1.

Y aunque Marescoto, vbi supra, disputa si en la relaxacion del mandato vigore sententiæ, se requiere citacion, y Antonio Gabriel *commun. conclus. tit. de citatione, conclus. 1. à num. 129. cum seqq.* quod latè disputat, & varias opiniones refert. *Tamen post alios, vt humaniorem, æquioremque opinionem hanc affirmativam resolvit Marescot. ibi firmatque sub num. 1. eam amplexam fuisse à Rota in vna Taurin Capellæ 24. Februar. 1579. & in alia Barchinonen. bonorum coram Seraph. 16. Februar. 1587. & licèt ex Maran. Vestrio, & Assinio (quos sic intelligit) contrarium sequatur contra Rebuffum, Scac. de appellat. quæst. 11. art. 8. à num. 186. pluribus adhibitis limitationibus:* que si se examinan, se hallarà que comprenden nuestro caso: *nihilominus num. 188, vt tutior sit citare ad tollendas littes affimat per Bestrium, & Cardinal. Alexandri.*

Y siendo esta la opinion mas comun, nec in iudicando, nec in consulendo ab ea non debemus recedere, *Morla in empor. iur. part. 1. tit. 2. quæst. 5. nu. 6. Burg. de Paz. in proem. leg. Taur. num. 251. Cevall. in proem. pract. quæst. num. 30. Dec. cons. 131. in fin. Roland. cons. 60. num. 40. vol. 1. & cons. 16. num. 22. vol. 3. subdens*

fatuum esse recedere ab ipsa communi, & Post. plures alios tenet Cenedo quæst. Can. quæst. 8. num. 10. Y aunque la Rota despreciò esta opinion, haziendo conocida violencia, devia la Real Audiencia, por ser el Iuez del recurso seguirla, y embarazar la execucion de las sentencias, y aora por la misma razon V. S. *vt Magistraliter docet Salgad. de protect. Reg. part.* 1. *cap.* 2. *§.* 3. *num.* 25. alli: *Quare si Iudex Ecclesiasticus hanc communem DD. neglexerit; Supremus Senatus de articulo violentiæ cognoscens, illi inhærendo (provt tenetur) iuxta illam decernit cum sit communis.*

Por vltima ampliacion desta regla, enseñan los DD. que procede lo dicho sin controversia alguna: *Quando non ipse Iudex qui sententiam tulit, sed alius successor, aut subrogatus expedit executoriales, vt tunc sit citatio facienda, aut quando scilicèt datur rei, aut personæ etiam litigantis mutatio, provt latius comprobat ipse Marescot. dict. cap.* 31. *à num.* 5. *&* 6. *Salgad. vbi proximè dict. cap.* 1. *à num.* 47. *& alibi dilucidè explicuit* 3. *part. cap.* 9 *à nu.* 207. *cum seqq.* Esta tercera, y vltima sentencia resolvieron todos los Coauditores subrogados en lugar de Viscõti, alli: *Post hæc dicto R.P.D. Vicecomite Nũcio apud Serenissimum Regem Catholicum in Hispaniarum Regno à S. D. nostro Papa pro Sancta Sede Apostolica electo, & deputato, nos in causa, & causis huiusmodi in statu, & terminis in quibus reperiuntur, in eius locum subrogati fuimus, nec non ad alios vlteriores actus, & terminos iudiciales inter easdem partes, seu verius earum legitimos Procuratores, citra tamen causæ præfatæ conclusionem devenimus, ac iterum per nos causa præfata super vltimo loco decisis in eadem plena Ro-*

ta

ta proposita, ibique per Dominos Coauditores nostros partibus hinc indè cum earum Procuratoribus, & Advocatis informantibus dicti Domini Coauditores nostri steterunt in decissis, dixeruntque constare de bono iure Reverendiss. Domini Episcopi Tirasonen. super qua resolutione decissionem nostram extendimus tenoris sequentis videlicèt. &c. Mõseñor Otalora solo la pronũciò como subrogado por estos, pero no fue el que diò principalmente la sentencia, sino todo el Tribunal, y assi no pudo mandar relaxar los executoriales, sin citar a los interessados primero. Y tambien porque en esta tercera instancia solo parecieron la Ciudad, y Comunidad para la defensa de los drechos del Arcedianato, y assi dabatur rei, & personæ litigãtis mutatio, que es la segunda parte de la limitacion referida, que en todo se aplica al caso presente, y excluye la noble presumpcion que assiste al Iuez, de que ritè, & rectè processit, quia ex actis constat de nullitate. *Secundum Anton. de Butr. Abb. & alios in cap. inter cæteros de re iudic. & Bald. plurib. locis relatus per Alexand. cons.* 107. *viso themate, col. fin. lib.* 3. *& in leg. de pupill. §. qui opus. col. fin. ff. de oper. novi. nunt.*

Y porq̃ siẽdo cierto, como de los mismos executoriales, se reconoce, q̃ antes de la tercera instancia, no parecierõ la Ciudad, y Comunidad, en quãto a ellos es primera sentencia, y no tercera la que pronunciò la Rota; y por la individuidad, è inseparabilidad de la causa, respecto de ninguno de los puestos, no puede hazer cosa juzgada, segun aquella distincion seguida, y canonizada por la Rota, de quando el tercer Opositor viene a la vltima, y tercera instancia para defender el drecho que

le

le toca, y pertenece con igualdad, ò con mayoria de razon que al citado, y vencido en las dos instãcias, porque si este viene interponiendo nueva apelacion, y protestando de nulidad, ha de tomar la causa en el mismo estado, y en los terminos en que la hallare quando hizo la oposicion, y asi si fuere vencido en esta tercera instancia la sentencia, contra èl será la vltima, y passarà en juzgado, *Achil. de Grasis de appellat. decis. 13. Puteus decis. 71. lib. 3. Rota par. 1. recencior. decis. 98. Marchesan de commissio. lib. 2. part. 2. §. vnico. fol. 259. ex num. 36. Seraphin. decis. 906. Marescot. lib. 1. variar. resolut. cap. 20. num. 13. & seq. Scac. de appellat. quæst. 17. limit. 6. num. 99. Lanzelot. de attent. in part. 2. cap. 12. ampliat. 14. num. 22. Rota inter recolectas à Paulo de Rubeis par. 3. recentior. tom. 1. decis. 144. num. 16. & decis. 288.* Y la razon elemental desta maxima es, porque oponiendose en el processo en la tercera instancia, por via de apelacion, y protestacion de nulidades, se presume, que quiere hazer aquellos actos suyos, y sugetarse a la fortuna de las dos sentencias pronunciadas, segun la doctrina de Achiles de Grasis, y Puteo en las decissiones acotadas, que todos los Doctores arriba recitados, y otros muchos siguen.

Pero si el tercer Opositor, que no ha sido citado, ni oydo en las dos primeras sentencias viniesse a la tercera instancia introducida por la apelacion del que fue vencido, aunque la tercera sentencia sea confirmatoria de las dos primeras, no puede ser tercera, ni passar en cosa juzgada, no solo respecto del tercero Opositor, sino respecto del vencido, si la causa es complicada, è inseparablemente vnida, *Rota apud Peña decis. 233. Ro-*

ta in vna Toletanapensionis, coram lita 12. *Decembr.* 1597.*relat.per Marchesan.de commiss.tom.fol.*268. *&* *Seraphin.dec.*909.*ex n.*2.*Salg.de protect.Reg.cap.*8. *ex n.*63.

Y aunque es tambien comun distincion, que si el tercer Opositor viene en la vltima instãcia cõ distinto drecho de los litigãtes en las dos primeras instãcias, y no coaudiubando el drecho del vencido, puede ganar nueva comission, y retardar el curso de las sentencias introduciendo nueva instancia, y distinto processo, sin embargo de que puede tomar la causa en el mismo estado, y terminos en que estava; y seguir el juizio començado, sugetandose al riesgo de la tercera sentencia; mas si el tercer Opositor viene en defensa del vencido, y con el mismo drecho ha de tomar la causa en el mismo estado, y terminos en que estava, segun las doctrinas que refiere Salgado en dicho libro 2.capitulo 13. y la Rota en la *pagina* 9. *recentior.* en las decissiones alegadas, y muchos de los Dotores arriba referidos, y mejor que todos Oliverio Beltramino en la *decis.*259.*de Alex.Ludov.n.*3.*& seq.*

Sin embargo, aunque el tercero Opositor venga cõ el mismo drecho, y no con otro distinto del que se ha litigado en las dos instancias antecedentes, para que los actos, y las sentencias las haga suyas, es necessario expressa admission, y que el Iuez se la aya declarado, que solo ha de ser admitido *in statu, & terminis*; sin que pueda aprovechar la tacita admission, o declaracion, *Rota coram lita superius allegata, eleganter Beltram. nu.*5.

Y esto procede con mayor seguridad, quando las

dos primeras ſentencias en juizio de la propiedad ſe pronunciaron ſin averſe examinado, ni averiguado los drechos del vencido, por omiſsion; ò culpa ſuya, ò por contumacia, como ha ſucedido en eſta cauſa, que las dos ſentencias ſe pronunciaron ſin aver hecho el Deã, y la Igleſia mayor las informaciones en fuerça de la remiſsion deſpachada, y aver entendido la Rota, que por malicia ſe dilatava la execucion de dichas letras, y en eſtos terminos, es maxima aſſentada en drecho, que las ſentencias primeras no pueden cauſar perjuizio a los terceros, que tienẽ igual, y principal interès, ni aun a los que ſecundaria, y accidentalmente ſon intereſſados, *leg. ſi pariter 9. ff. de liberali cauſa, leg. ex contractu ff. de re iud. leg. à ſententia, leg. ſi perluſorio, ff. de appellat eleganter Seraphin. dict. deciſ. 906 num. 2. Salgad. de protect: Reg. lib. 4. cap. 8. num. 335. qui innumeros refert, & de reten. bullar. part. 1. cap. 13. num. 37. & ſæpè.*

Con que ſe deſcubre manifieſtamente la nulidad de eſtos executoriales, pues por lo dicho conſta ex ventre ipſorum, que aſsi por la falta de citacion, como por no aver tres ſentẽcias, reſpecto de la Ciudad, y Comunidad, ni vna en quãto a los demas Lugares, è Igleſia Colegial del Sepulcro, y todas las demas Igleſias de q̃ ſe cõpone dicho Arcedianato, fue nula, y defectuoſa ſu relaxaciõ. Y aſsimiſmo ſe infiere cõ evidencia, q̃ no ſe pueden executar dichas ſẽtẽcias cõtra eſta parte, y q̃ hizo agravio manifieſto la Real Audiẽcia en mandar quitar los ſeñales Reales de los bienes a ſu inſtancia aprehenſos, para deſpojarles de vn drecho que han adquirido por tantos ſiglos de poſſeſsiõ pacifica, y de la prerroga-

tiva mas excelente, y de mayor importancia de todo el Arcedianato: *Hac inde vim notoriam fieri quis dubitat?* como dixo *Salgad. de suplic. ad sanct. 1. part. cap. 6. num. 36. & sequentib.*

CONCLVSION.

CONCLVYO esta Informacion, cuya prolixidad suplico a V.S. perdone; que la gravedad de la causa, y mas el descredito, que (no sè con que desdicha) ha començado a tener su justicia, me ha obligado a ponderar su defensa tan de espacio, y epilogãdo en breve este Discurso: supõgo primero, que el mas privilegiado recurso de la jurisdiccion Real por nuestros Fueros, y Observãcias, es el de la aprehension, con todos sus incidentes, pues no puede suspenderse, ni embarazarse en manera alguna, *Molin. noster fol. 36. col. 3. vers. Apprehensa fuerunt, Portol. in Scholij dict. verb. Apprehensio, § 3. num. 3. Bardaxi ad tit. de apprehensionibus, For. 1. num. 9.* Singularmente quando el Iuez es competente en todos los articulos, y la materia sugeta del pleyto, es de hecho, y tẽporal, como lo es esta causa de la practica, y exercicio de la jurisdiccion; aunque este hecho sea de cosa espiritual, de la manera que lo es de conocer en causa de Dezimas, quando no estriva el pleyto en el drecho espiritual, sino en el hecho, ò essencion de no pagar aquellas de algunos frutos, y de manutener al que està en possessión de no pagarlas prætextu violentiæ, *abundè Larrea Allegat. 27. num. 23.* qui quam plurima refert *ob vitandum scandalum, & comotiones ibi oriundas Glossa verb. Decimas, vers.*

Alij

Alij dicunt, & in cap.1.de Decimis in 6. Azebedo in leg.6.tit.5.lib.1.novæ recopilationis num.1. Y estando introducida en la Real Audiencia, no se pudieron quitar los señales Reales, por ser Iuez competente en el articulo de la propiedad, y por el particular privilegio de la aprehension.

Porque este pleyto no està en el ser formal, y sustãcial de la jurisdiccion, cuyo drecho ha sido siempre de los señores Obispos, y su Catedral en su caso, solo consiste en la practica, y exercicio desta jurisdiccion, porque los señores Obispos pretenden exercitarla libremẽte in quacumque parte suæ Diœcesis, y el Arcedianato de Calatayud pretende aver adquirido essencion de que no la exercite fuera de su territorio, y los Seculares, es cierto, que han podido adquirir este privilegio, de la manera, que aunque son incapaces de prescrivir Dezimas no lo son de prescrivir la essencion de no pagar las destos, ò aquellos frutos, *Covarru.lib.1.variar.cap.12.num.8.Larrea alleg.120.num.4.& 5.ut ex leg.2.§.25.tit,2.lib.9.* notaverunt Covarrub. Azebed. Castillo, Gratian. Rodoan. & alij quam plurimi quos citat Larrea *alleg.27.n.23.*

Y pide toda consideracion, el que quando las sentẽcias de la *Rota*, y las letras executoriales no padecieran defecto alguno de los ponderados, no merecen execucion, ni en virtud de aquellas se han podido mandar quitar los señales Reales, porque segun el estilo inconcuso de la Rota, devian primero intimarse a la parte, y reproducirse, y esperar que passassen los quatro terminos que inconcusamente se observan, pues no puede antes el vencedor tomar possession, y si la toma aten-

ta, es doctrina Magiſtral de *Poſtio de manutenen. Obſerv.12.num.91.Rota apud eumdem deciſ.31.num.1.& deciſ.244.num.15.& deciſ.442.num. 1. Barboſ. lib.1. vot.8.Gomez in regula de Annal.poſſeſſ.quæſt.44.Salgad.de reten.bullar.2.part.cap.18.à num.9. & de Reg. protect.part.4.cap.1.à num.72.Lanzelot.de atten.2.par. in præfac. num. 304.* Y es practica cierta en Caſtilla, obligarle por via de fuerça a que revoque, y reponga dicha poſſeſsion, *Zeball.de cognit.per viam viol.Gloſſ. 9.num.14.fol.9.col.4.commun.contra com. quæſt. 897. num.415.fol.39.p.4.Gutier.Canon.quæſt.lib.1.cap. 4. à n.28.*

De donde ſe infiere, que la Real Audiencia no pudo levantar la mano al ſequeſtro, ſiendo el recurſo mas privilegiado de nueſtras Patricias Leyes; por no averle conſtado, que las dichas letras executoriales ſe avian intimado a eſtas partes, y reproducido en la Rota, y paſſado los quatro terminos, porque quando el Iuez trata de dar entero cumplimiento a eſtas letras, ha de obſervar primero, y atender al eſtilo de aquel Tribunal, cuya ſentencia quiere poner en execucion, *Salgad.de protect.Reg.p.1.cap.2.§.3.nu.2. qui quam plurimos refert.* Y aunque Salgado, vbi ſupra, dixo: que no ſe obſervava eſto en Eſpaña, hablò de las ſentēcias que paſſan en juzgado, pronunciadas por los Iuezes Ecleſiaſticos dentro de Eſpaña, y de los executoriales que deſpachan en virtud de aquellas: pero no de las ſentencias que pronuncia la Rota, cuyo eſtilo es contrario, y lo reconoce Salgado por cierto, è indiſpenſable.

Y no obſta dezir, que en Aragon es practica, y maxima aſſentada, que con tres ſentencias conformes, ò

vna passada en juzgado del Iuez Eclesiastico, se extingue, y evacua la aprehension, y se manda quitar los señales Reales, *vt docet Suelves conf.61.n.1.Bardax. in For.24.n.vlt.de apprehensionib. Mol.verb. Apprehensio ad For.declarand.36.Port.in Scholijs,verb.Apprehensio el tercero num.* 9. Porque se responde, que procede esto, quando las sentencias no padecen vicio, ò nulidad resultante notoriè ex ventre ipsarum, porque en este caso desmerecen la execucion, y obediencia, *Suel. 2.semic.conf.23.n.19.Nata conf.172.nu.5.tom.1.Osasc. Chacherin.dec.Pedemont.141.n.34.Couar.pract.quast. cap.35.à princ.*

Todas las nulidades que se han representado son notorias, pues abiertamente se descubren de la lectura de las comissiones de el tenor de las sentencias, y decissiones, y de la relacion de los executoriales, que epilogadas en breve son estas. La primera el defecto de jurisdiccion, porque la comission de M. Achiles de Grasis, fue para conocer principalmente de la apelacion que interpuso el señor Obispo D.Iuan Gonçalez de la concession de las letras del Iuez Metropolitano, y de su nulidad, ò valor, con que sin averlas exhibido en la Rota, ni aver interpuesto el Iuez su conocimiento sobre ellas, transcendiò a conocer de el libre exercicio de la jurisdiccion.

La segunda, la falta de citació de los Seculares, porq̃ solo se decretò, y executò contra los Eclesiasticos, y no se suple con las citaciones hechas al Procurador, porque la incoativa ha de ser personal.

La tercera, el defecto del mandato, por no venir inserto de verbo ad verbum.

La

La quarta, no estar firmadas manu propria sāctissimi las comissiones que se despacharon despues de la publicacion de el Santo Concilio de Trento, menos la primera de M. Sacrato; que por no aver vsado della ritè, & rectè, no pudo atribuir jurisdiccion alguna.

La quinta, el defecto de jurisdicion en el juizio de la propiedad, q̃ privativè pertenecia al Iuez de la primera instancia, por estar solo deducido en la Rota el juizio de la possessiō, y por no tener M. Flaminio Taya comission mas que para tratar del valor de la apelacion interpuesta del mandato de manutenendo, que decretò M. Verospio, a favor del señor Obispo: y tambien por no estar firmada manu sanctissimi la comission.

La sexta, el defecto de citaciō en todos estos juizios de manutencion, y propiedad, introducidos despues q̃ espirò, y feneciò la comission primera de M. Achilles, que por ser nuevos, y distintos Iuezes, y diferentes las comissiones no pudieron entrar a conocer de ellas, sin citar primero, como su Santidad lo mandò en todas.

La septima, el defecto de citacion ad audiendū sententiam, sustancialissima, y necessaria para su valididad.

La octava, el excesso de las sentencias, q̃ condenan a los Eclesiasticos, y Seculares, no aviēdo estos sido citados, ni comparecido, menos la Ciudad, y Comunidad, que en la tercera, y vltima sentencia parecieron: pero no los demas Lugares nuevamente opuestos, que son tambien parte integral de dicho Arcediaṅato, y la Iglesia Colegial del Santo Sepulcro, y todas las demas Iglesias Parroquiales, de que se compone.

La novena, el no aver transportado enteramente los

ac-

actos ante el Iuez de la apelacion, que se exhibieron en la primera instancia de la propiedad.

La dezima, el defecto de jurisdiccion en M. Otalora, pues pronunciò la vltima, y tercera sentencia, como Iuez subrogado, y no consta de la comission, por no venir inserto su tenor en las letras executoriales.

La onzena, y vltima, el defecto de citacion en la relaxacion de dichas letras executoriales, para poder veerlos vencidos, si eran excessivas.

Todas estas nulidades despreciò la Rota, y a su imitacion tambien la Real Audiencia, mandando quitar los señales Reales de los bienes aprehensos, teniendo obligacion grande de impedir, y evitar las violencias de los Iuezes Eclesiasticos, y no dar lugar a que se executen sentencias, q̃ con tã notoria nulidad, è injusticia hagan fuerça a las partes: *Nam Regum Officium versatur in succurrendo oppressis, sive Clericis, sive laicis, vt per text. in Can. Regum 23. q. 5. pertractant Avend. 1. p. cap. præ. cap. 1. n. 32. Salced. in prac. crim. Canon. cap.* 102. *lit. A. Menoch. de retinend. rem.* 3. *q.* 52. *Olivan de iure Fisci, cap.* 3. *n.* 46. *& cap.* 11. *n.* 49. *Sess. de inhib. cap.* 8. *§.* 1. *&* 2. *Melius, ac Latius, §.* 3. *per tot. & decis.* 318. *nu.* 5. Singularmente quando la principal nulidad, que se representa contra estas sentencias, es averse pronunciado sin aver citado a estas partes, *vt in terminis tradit Reg. Sesse d. decis.* 318. *n.* 5. *vbi ratione, & auctoritatibus, id comprobat, & tract. de inhibition. cap.* 8. *§.* 3. *num.* 199.

Y tambien por el defecto insanable de no estar firmadas manu propria sanctissimi las comissiones, como

el

el Santo Concilio Tridentino dispone: cuya inviolable observancia deve su Mageſtad (que Dios guarde) por primera Regalia suya defenderla, como Patron de el Concilio, *Narb.lib.2.tit.4.leg.56.gloſſ.2.Salgad. de reten.1.p.cap.13.nu.6.* Y por el consiguiente impedir la execucion destas letras, aun quando constasse (que no costa) que todos estos puestos, que componen el Arcedianato huviessen comparecido en la Rota, sin protestacion alguna, por ser este drecho connexo, y complicado, *idem Salg. vbi proximè à num.25.* Y porque no puede derogarse la disposicion conciliar menos que por causa vrgentissima, y graue, como si pleyteasse nuestro Rey Catolico con el Christianissimo, *Menchac.lib.2. contro.illustrium, cap.51.n.75.verſ.4.fol.8.*

El recurso en observancia del Concilio, justifican todos los DD. *vt videre eſt apud Narbon.ad 3.p. novæ recopilationis lib.2.tit.4.leg.59. Loterio de re beneſ.lib.3 q.12.n.1.& 2.Salg.de Reg.protect.p.2.cap.17.per tot.& de reten.bul.1 p.cap.3. Salced.de leg.politic.lib.2.cap 7.n. 6. Saurà de prima inſtantia.* En nuestro Reyno tiene apoyo en los Fueros *2.de pace, & protec. Reg. For. vni. de violatione Regalis protectionis, For.1.de confirmatione pacis.* Con este fundamento han obtenido firma todos los Prelados, ajustada al Capitulo causæ omnes, donde se ha declarado, que su Mageſtad es parte.

En primera instancia, no se permite, que ninguno sea sacado fuera de su Reyno. De Castilla, lo enseña *Salgad.de reten.2.p.cap.11.n.98.* por esso mandò el Cōsejo de Aragon al señor Obispo de Taraçona, que tuviera vn Provissor, que aqui llamamos Vicario General para los Lugares de su Diocesi, que estàn dentro

de Castilla, *idem Salg. vbi sup. n.* 101. De Portugal, advierte lo mismo D. Gabriel de Pereira *de manu Regia p. 2. cap. 65. n. 38.* De Valencia el Excelentissimo señor D. Christoval Crespi de Valdaura, meritissimo Vicecanceller de Aragon *Obser. 51. n. 24. & Obser. 15. n. 13.* De Francia *Salgad. de reten. cum pluribus 1. p. cap. 6. nu. 32.* En nuestro Reyno es practica inviolable, y vno de nuestros mayores privilegios, *Ramirez de leg. Regia, §. 10. n. 17. & 29. Suelv. 2. semic. cons. 49. n. 15.* Es beneficio, y favor grande no poder ser apremiados a formar juizio en Tribunales estraños, y que fuera del Reyno no se puedan conocer las causas, assi personales, como Reales, *ex For. Item que ningun Iuzgue, tit. privilegiũ generale Aragonum Observ. 2. tit. quod cuiusque Vniversitatis, Observ. 4. de appel. Obs. 1. de iurisdic. omnium iudicum, Mol. verb. extra Regnum, & verb. Rex, vers. Dominus Rex existens extra Regnum, Ramir. de leg. Reg. d. §. 10. à n. 26. & §. 29. à n. 18.*

La Santidad de Vrbano VIII. mandò al Obispo de Lerida, que tuviera Vicario General en Monçon, por estar dentro del Reyno de Aragon, *vt docet Suelves cons. 81. in princ.* Y el Iuez Eclesiastico nunca puede citar a los legos ad caput Episcopatus, teniendo Iuezes inferiores, donde moran para ser convenidos, *leg. 6. lib. 4. novæ recopil. vbi Azebed. fol.* 18. El Excelentissimo señor D. Christoval Crespi de Valdaura, *Obs. 15. nu. 31.* En consideracion desto los señores Reyes han embarazado la execucion de letras executoriales, sentencias, y otros despachos Apostolicos en las causas del Varon de la Laguna de Mareca de la Precedencia en Cortes de la Santa Iglesia del Pilar con otras Iglesias Catedra-

les

les en la Santa Iglesia del Aseo, con sus Racioneros, y en otras muchas q̃ se omiten, por no ser mas prolixo, donde el señor Advogado Fiscal deste Reino, siẽpre ha hecho parte en defensa de los processos de aprehension por ser las niñas de la jurisdiccion Real, y el recurso mas favorecido, y privilegiado en nuestra Iurisprudencia nacional.

Por todo lo qual, espera esta parte, que V.S, a quien señaladamente toca conocer de las violencias de los Iuezes, reformarà la sentencia de la Real Audiencia, y mandarà bolver a poner los señales Reales, sin que desaliente esta esperança, ver despreciada su justicia en dos Tribunales, aunque dixo el motivo: *Tandem duo Regij Senatus animum pepulerunt ad huiusmodi litis cervicem amputandam, vel saltim dilationi immortali consulendum.* Pues en vn mismo negocio se vèn sentencias contrarias, con los mismos Advogados, y con los mismos señores Iuezes, segun refiere Plinio el segundo *lib.2.epist.6. Sequutus est varius eventus, nam duobus Consilijs vicimus, totidem victi summus, notabilis prorsus, & mira res, eadem in causa, ijsdem Iudicibus, ijsdem Advocatis, eodem tempore tanta diversitas accidit, casu quidem, sed non vt casus videretur.*

Los pleytos por lo frequente son raros en los sucessos, *leg. quod debitum, ff. de pecul. Nevizan. in silua nup. lib.6. num.*12. Y es muy ordinario, como dize Casiodoro *lib.9. epist.*19. perder los que tuvieron mas adelantada la esperança, *& qui sæpè credunt obtinere frequentius sucumbunt.* La question que al principio pareciò intratable, con el maduro acuerdo, ya se haze de semblante humano, y apacible: *Accedit* (dize Tesauro *in*

præfa.

præfatione suarum dec. nu. 33.) quod quandoque de plano, & sine multorũ librorum revolutione vno modo iudicatur, postea vero in alio casu facta maturiori consideratione aliter censeretur.

Porque aunque es grande la autoridad de lo juzgado, es mas superior la razon, y la justicia: *Quia ratio intrinsicè convincit; authoritas verò solum fidem generat. Solorzano de iure Indiar. lib. 5. cap. 12. num.* 44. y segun Sanchez *in pract. select. disput. 7. in fin. & de Duran. in præfat. Pauci pendatur omnis humana authoritas, quando per rationem elucescit contraria veritas.* Y alude a esto mismo el Exodo *in cap. 23. Non acquiescas plurimorum sententijs, vt à vero devies, Valen. cons.* 182. *num. 4. y* Ferreto *in leg. si is qui pro emptore, nu 76. ff. de Vsucap. Extrema verò demẽtia est discedere à certissima lege propter numerum hominum.* Lo acertado, y justo serà, lo que resolviere este Ilustrissimo Tribunal, pues su censura, como dize Fontanela hablando del Senado *decis. 266. in princip.* vence al mas alto, eminente, y sublimado ingenio. Cui hæc submito. Zaragoça, y Setiembre a 12. de 1670.

Don Ioseph Fernandez de Moros.